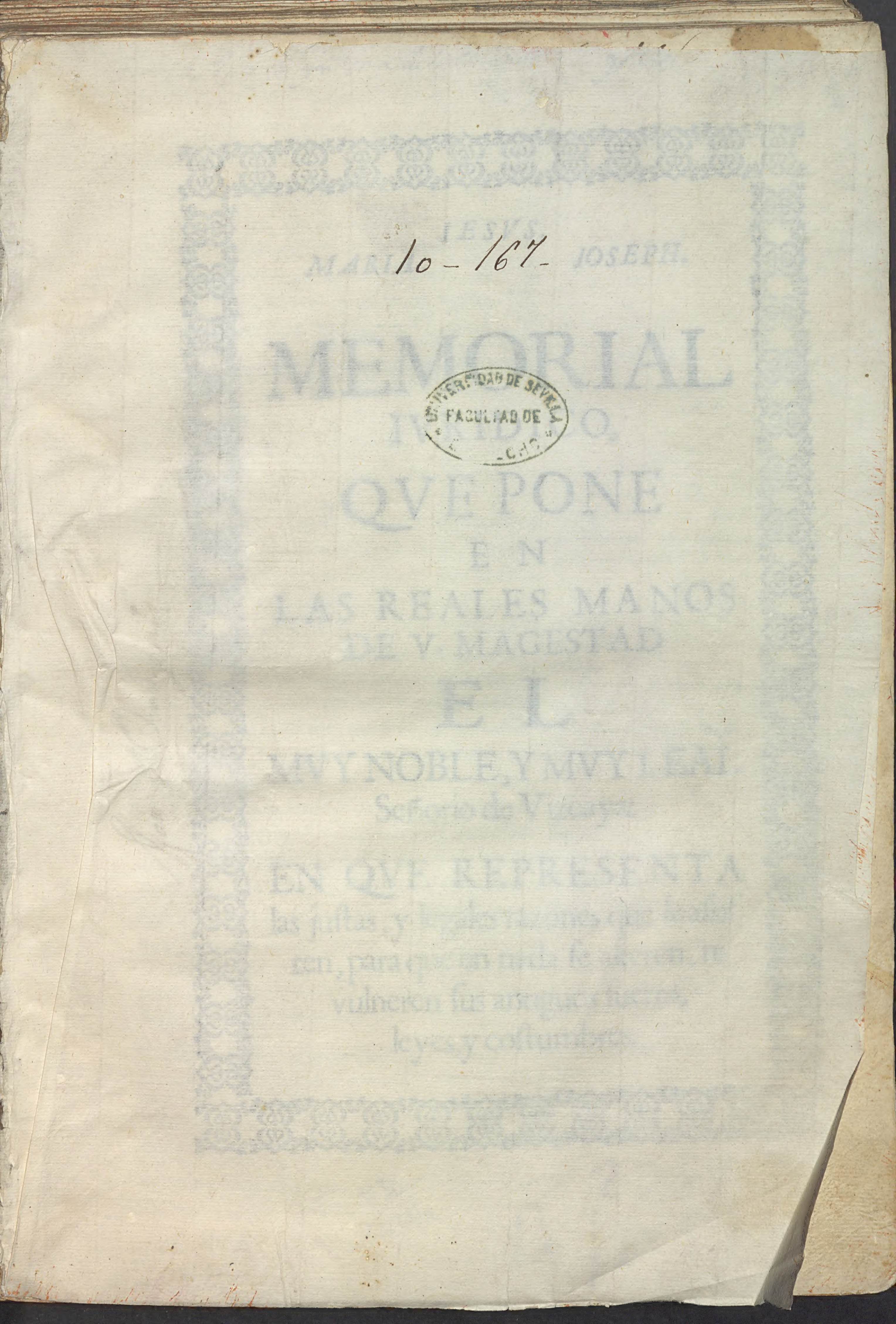

10-167-
UNIVERSIDAD DE SEVILLA
FACULTAD DE
DERECHO

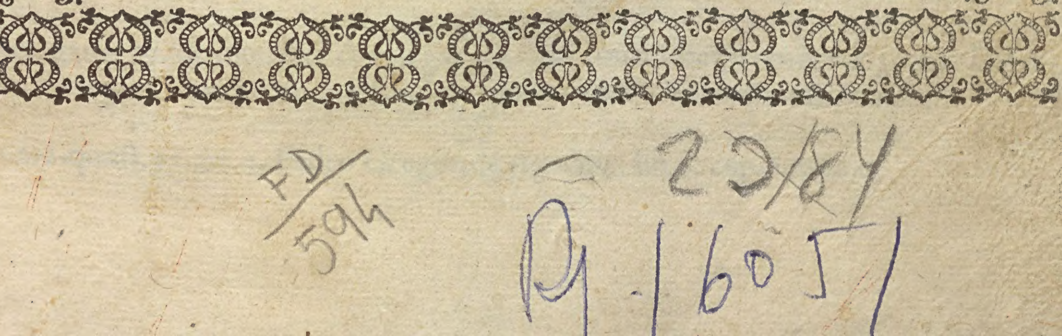
IESVS,
MARIA JOSEPH.

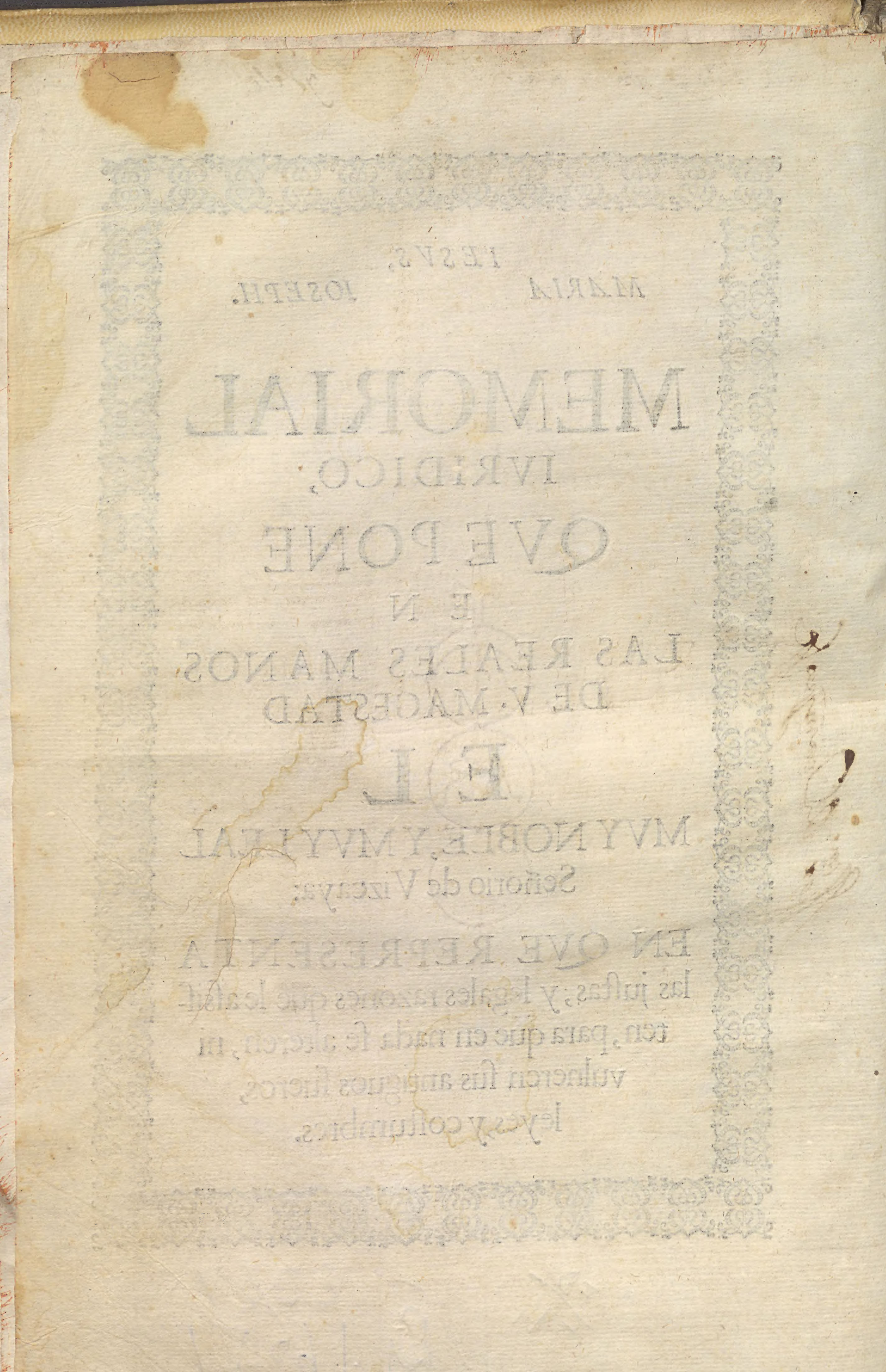
MEMORIAL IVRIDICO,

QVE PONE EN LAS REALES MANOS DE V. MAGESTAD

EL MVY NOBLE, Y MVY LEAL Señorio de Vizcaya:

EN QVE REPRESENTA las justas, y legales razones que le assisten, para que en nada se alteren, ni vulneren sus antiguos fueros, leyes, y costumbres.





Vestram flagitamus clementiam, vt sicut hactenus Romana lex viguit, absque vniuersis procellis, & pro nullius persona hominis reminiscitur esse corrupta, ita nunc suum robur, propriumque vigorem obtineat, cap. vltim. 10. distinct.

SEÑOR.

DOS ocasiones para hablar tuvo por justas Ysocrates, (1) ò quando ay certeza en lo que se dize, ò quando ay necesidad de dezirlo; y ambas se verifican en el caso presente. Sabese, que nada es mas propio del ser de Rey, que la administracion de justicia: (2) consistiendo el objeto principal del reynar en la observancia de las justas leyes, y costumbres, (3) quitando quantos medios huviere de opresion, ofensa, y violencia; (4) porque conociendo el Principe se ofende el derecho del Vassallo, le empeñan al reparo las ciuiles leyes, la natural razon, y preceptos Divinos; (5) porque como Padre que es supremo de la Patria, (6) debe atender al particular, y comun bien, (7) con tan pre-

(1) Ysocrat. orat. 1. *Duas fac ocasiones loquendi, vel de quibus scis clare, vel de quibus necesse est dicere.*

(2) Cap. Princeps sæculi, cap. administratores 23. quæst. 5. cap. petimus 11. quæst. 1.

(3) Don Fernando de Mendoza, de pact. cap. 5. q. 2. n. 11. ibi: *Quæ omnia satis aperte demonstrant inter Principem, & Regnum conuentionem, seu contractũ, tàm in sui creatione, & recognitione, quam in legum latione, & cæteris ad cõmunem Reipublicæ vtilitatem spectantibus celebrari, & eius mutuo atque æquali vinculo, vtrumque tàm naturaliter, quàm ciuiliter, fore obligatum, quas postea leges in priuatis conuentionibus Princeps transgredi non poterit, &c.*

(4) Belarmin. tom. 5. lib. 3. cap. 6. controuers. 5. Bart. in tract. de regim. Civitat. num. 27. D. Francisco Salgado de protect. Regia, p. 1. cap. 1. prælud. 1. num. 43. Pereyra de reuis. cap. 14. num. 11.

(5) Lucas de Peña in leg. Neminem, C. de susceptoribus, & archaris, lib. 10. Valenç. conf. 70. n. 12. Fontanel. decis. 390. n. 5. D. Pedro Salcedo de Leg. Polit. lib. 1. cap. 7. à num. 116.

(6) Leg. Relegatus 19. de interdict. & relegat. D. Christoual Crespi observat. 3. n. 1. D. Lorenç. Math. de regim. Valent. cap. 2. §. 1. n. 69. D. Iuan Baptist. Valenç. conf. 70. n. 15.

(7) D. Thom. 2. 2. quæst. 57. art. 4. Pedro Gregor. de republic. lib. 6. cap. 6. num. 9.

precisa correspondencia, que no pueda abdicarse, ni transferirse en otro esta superior potestad; (8) y nunca mas justificado el recurso que quando el Vassallo suplica à su Principe le mantenga la fè, y palabra de lo que tiene prometido observarle. (9)

2 El conocimiento destos principios, y sobre todo verlos por felicidad nuestra reducidos à practica con indefectible observancia por V. Magestad, con piadoso, justo, y Catholico zelo, dàn motivo à su muy Noble, y muy Leal Señorio de Vizcaya para la representacion, y suplica que contendrà este Memorial, constituido en suma seguridad de que V. Magestad se ha de servir de diferir à ella.

3 Estase, Señor, disputando el deberse remitir, ò no al Juez Mayor de Vizcaya la persona de D. Iñigo de Abendaño Villela, preso en la Carcel Real de esta Corte por varios delitos porque se halla processado: el fundamento para la remission es, ser nieto de Vizcayno originario, y que segun los Fueros del Señorio debe ser Iuez priuatiuo el Iuez Mayor de Vizcaya, con exclusion precisa de otro qualquier Tribunal, ò Iuez. (10)

4 Està este negocio visto en el Consejo, y con las noticias que han podido adquirirse con la ocasion de la disputa sobre la remission deste Reo, presume el Señorio se le propone à V. Magestad limite la prerrogatiua de estos Fueros, que comprehendiendo hijos, y nietos (11) de Vizcayno originario, quede restringido al hijo, sin la extension al nieto, ò se modere algun otro fuero, ley, ò costumbre, que hasta aora ha auido en el modo de conocer, y determinar su Iuez Mayor.

5 No puede el Señorio assentir à semejante intento, hallase constituido en precisa obligacion de hazer la justa representacion que cu-

(8)
Ripol de regalib. cap. 6. n. 4. & cap. 25. à n. 64. & cap. 50. à num. 6. Caldas Pereyra conf. 28. Pereyra de reuis. cap. 14. n. 20. D. Pedro Salzedo de Leg. Politic. lib. 1. cap. 11. n. 18. D. Franc. Salgado de supplic. ad Sanctissim. part. 1. cap. 1. ex n. 111.

(9)
Leg. inter claras, C. de Summa Trinit. ibi: *Nihil est enim quod lummine clariore perflugeat, quam recta fides in Principe, cap. 1. de noua forma fidelitatis in vsibus fœudorum,* optimè Pedro Gregor. de Repub. lib. 8. c. 8. D. Fernando Mendoza de pact. cap. 5. q. 2. num. 10. vers. Ex qua, ibi: *Nam Princeps legem condendo cõtractum celebrat, & eum obligat ad servandam eam legem, vt membris sic capiti ipsi æqualem, iustam & vtilem obligatio igitur ciuilis, ad compellendum Regem, vt servet possitivas leges, oritur ex aprobatione earum à Regno facta, & hac conditione acceptata, vt Rex etiam obligetur ex illo contractu qui fit in legis latione, & aprobatione, &c.*

(10)
Leg. 19. tit. 1. de los Priuilegios, y Fueros de Vizcaya. Pondràse infra num. 17.

(11)
Ley 16. de dicho titulo primero de los Fueros de Vizcaya, ibi: *Que qualquiera hijo natural Vizcayno, ò sus dependientes, que estuviessen casados, ò avezindados, habitãtes, ò moradores fuera desta tierra de Vizcaya, en qualesquier partes, Lugares, y Provincias de los Reynos de España, mostrando, y probando ser naturales Vizcaynos hijos dependientes de ellos. A saber es, que su padre, ò abuelo de partes del Padre, son, y fueron nacidos en el dicho Señorio de Vizcaya; y probando por fama publica, que los otros antepassados progenitores de ellos de partes del padre fueron naturales Vizcaynos, y todos ellos por tales tenidos, y reputados, les valiesse dicha hidalgia, &c. aun-*

que

cupiere en la posibilidad, para que sus antiguos Fueros no se vulneren de genero, que fuera culpable la voluntaria tolerancia; (12) y assi recurre à los pies de V. Mag. suplicandole se sirva no hazer nouedad en esta materia.

6 Sin que las representaciones, que à este fin mirassen, puedan estimarse oposicion à la grandeza; porque reducir la potestad de los Reyes à lo justo, no es atribuir defecto à la soberania, sino es perfecciõ; (13) verificandose esto en el mismo Dios, en quien no cabe el poder lo injusto; (14) y los Principes no quieren mas poder, que el que cabe dentro del imperio de la razõ, que es lo mas augusto, y dilatado de la Magestad, (15) como por la mayor alabança de Trajano dixo Plinio; (16) y assi no falta à la reuerencia que debe el que dize lo que es tan conforme à su voluntad; y quien afirma que lo pueden todo, sin distinguir lo menos razonable de lo justo, se opone à ella, y ofende à la Magestad, (17) cuya voluntad està manifestada en las leyes civiles, (18) en las disposiciones Canonicas, (19) y en singulares, y especiales leyes de nuestro Reyno. (20) Siendo la presumpcion que el Principe permite, que se dispute de su potestad (21) porque se

B

aunque no probassen las otras calidades; que para su efecto, segun derecho, y leyes destos Reynos debian probar.

(12)

Satis est abhominabile dedecus, vt tẽporibus nostris eas traditiones, quas antiquitus, à patribus succepimus pro libitu infringi patiamur, cap. 5. 12. distinct.

(13)

Luis de Molina de Hispanor. primog. lib. 1. cap. 8. n. 31.

(14)

Bald. cons. 326. n. 2. & 3. volum. ibi: *Dicitur autem propiè potestas, legitimè posse non enim possumus, quod cum iniuria possumus, natura hoc posse potentia non est, sed deficientia quædam: Video Deus omnia potest, pecare non potest nam quæ facta ledunt pietatem, necnos facere posse credendum est.*

(15)

Leg. Digna vox, C. de legibus, ibi: *Nam maius imperium est subvicere legibus principatum oraculo præsentis Edicti, quod nobis licere non patimur, nostris successoribus indicamus.*

(16)

Plinius in Panegiric. ad Traian. ibi: *Vt enim fælicitatis est posser quantum velis, ita magnitudinis est velles quæ possis.*

(17)

Matheacio de via, & ratione iuris, lib. 1. cap. 34. num. 28. D. Franc. Sarmiento lib. 1. selectar. cap. 8. n. 18. D. Iuan de Solorçan. emblem. 69. D. Fernand. de Mendoza de pactis, lib. 1. disput. 5. num. 49.

(18)

Leg. iubemus 6. C. de Sacrosanct. Ecclesijs, leg. omnes iudices, C. de appellat. leg. fin. C. si contra ius, vel vtilitatem publicam, leg. rescripta, leg. nec damnosa, C. de præcibus.

(19)

Cap. Si quando, de rescriptis, cap. rescripta, cap. dicenti 25. quæst. 2.

(20)

Leg. 11. tit. 4. lib. 2. Recopil. leg. 29. & 30. tit. 18. part. 3.

(21)

Capicio Galeota responsf. fiscal. 23. n. 9. Antonio Fabro in leg. 1. tit. 14. lib. 4. C. si contra ius, vel vtilit.

se presume la misma justicia, (22) y que no quiere mas que lo justo: (23) y como solo lo es lo que se obra conforme à ley, (24) es forçosa presuncion, que exerce su potestad en aquello que conforme à ley puede executarse, (25) porque con el pretexto de la potestad no cabe el receder de la justicia. (26)

7 Para el Discurso legal, parece supuesto preciso recurrir al origen del Señorio, y modo con que V. Magestad le goza, por consistir en esto su mas segura defensa.

8 Cantabria, oy Vizcaya, fue Provincia de las mas celebres del Orbe en todos los siglos, (27) y para serlo concurren las partes todas que la pudieron hazer estimada, y de gran veneracion, con ventajas grandes de primacia, pues por la antiguedad fue la primera, por auer sido poblacion de Tubal, hijo de Iaphet, nieto de Noè, que les diò lengua, que es vna de las setenta y dos sin mezcla alguna de las que entraron en estos Reynos, y que actualmente conservan. (28)

9 Por la Religion del mismo modo, pues desde sus primeros Fundadores viuieron siempre en el conocimiento, y culto del verdadero Dios, y recibieron la Fè con la predicacion de Santiago, que entrò en España por las partes de Cantabria, y San Saturnino discipulo de San Iuan Baptista, que predicaron en aquellas tierras, (29) sin auer

(22)

§. Omnes in Authenc. de iudicijs, Deciano respons. 25. n. 14. volum. 1. Bald. in leg. ex facto in 4. notabili, ff. de vulgari, D. Iuan del Castillo de tertijs, cap. 18. n. 8.

(23)

Cap. audita, de restit. spoliator, vbi DD. §. penultimo, Authentic. de Consulibus, Aristoles 5. politicor. c. 10. *Vbi quod illud est Regis obiectum, quod iustum est.*

(24)

Tiraquel. ad leg. conubiales, gloss. 9. in princ. D. Iuan Bautist. Valenç. cons. 70. num. 24.

(25)

Peguera decis. 51. num. 1. Giurba cons. 1. vbi optimè, n. 15. & 16.

(26)

Cap. quisquis 11. q. 3. Ramirez de lege Regia, §. 3. n. 16. & 17. Card. Paleotus de Sacri Consistorij consultatione, part. 2. q. 9.

(27)

Cantabrica Regio semper in maxima fuit estimatione habita, Azevedo in Rubric. lib. 6. tit. 2. n. 151. Y en el num. 188. refiere las palabras de la Coronica del señor Rey D. Alonso el XI. fol. 9. col. 1. ibi: *Que D. Iuan Nuñez heredaua el solar de Lara por su abolengo, è que por Doña Maria su muger heredaua el solar de Vizcaya, que era vno de los mayores solares del mundo.*

(28)

Antonio Nauarro de Lariatigui, en el Epitome de los Señores de Vizcaya, refiriendo las Historias de Florian de Ocampo, lib. 1. Marinea Siculo, fol. 28. Zamalloa lib. 2. Mariana lib. 1. cap. 5. dize, cap. 1. *Los Historiadores que hablan de la poblacion de nuestra España, convienen en que Tubal, hijo de Iaphet, à quien cupo la parte Occidental, y el Patriarca Noè, su abuelo, despues de la confusion de las lenguas, doze años, que son yà tres mil setecientos y ochenta, vinieron à ella, poblaron à Cantabria, y el Señorio de Vizcaya, les dio lengua, que es vna de las setenta y dos, habitò, è instruyò, y enseño, conforme à la ley natural, para el conocimiento, culto, y adoracion de vn solo Dios.*

(29)

Idem Auctor. vbi proximè, ibi: *Auiendo viuido desde sus primeros fundadores en el conocimiento, y culto de vn verdadero Dios, y luego en el principio de la predicacion Evangelica recibido la*

auer dexado nunca de ſer Chriſtianos, (30) con vna circunſtancia de tã ſingular aprecio, que antes de la Paſsion de Chriſto concibieron tanta eſtimacion de la Cruz, que la veneraron, tomaron por blaſon, (31) y tenian por felicidad morir en ella. (32)

10 En el valor, ò no ha tenido igual, ò ningun Reyno, ò Provincia la ha excedido, auiendo pueſto ſiempre ſu lucimiẽto en las armas, como lo celebra Silio Italico; (33) y que en la Batalla de Canas, en que Anibal venciò al Conſul Flaminio, fueron losque ſe auentajaron los Cantabros: (34) y para exagerar Lucano el valor grande de Caſio Scebola en la defenſa de la Plaza de Dirrachio, que le auia fiado Iulio Ceſar, dixo, que no le faltaba mas para el eſtremo de ſu valor, que hazer bolver las eſpaldas à vn Vizcayno: (35) y Iulio Nonio afirma, tenian por ſingular alegria el batallar, por infelicidad, y deſdicha, qualquiera muerte que no fueſſe en la guerra; (36) y viendoſe perdidos tenian por gloria propia matarſe, antes que rendir-

la Fè; Santiago nueſtro Apoſtol, nueſtro Patron, nueſtro Maeſtro en la predicacion, y defenſor en las guerras, vino à Eſpaña, entrò en ella año de 38. por las partes de Cantabria; San Saturnino, Diſcipulo de S. Iuan Bautiſta, y de S. Pedro, fue embiado por èl antes del año de 60. que predicaſſe en eſtas tierras de Cantabria. El Padre Iuan Cortès Oſſorio en ſu Libro de la Conſtancia de la Fè, lib.3. cap.4. n.35.

(30)

Ambroſio de Morales en ſu Coronica General de Eſpaña, lib.12. cap.76. Iuan Gutierr. lib.3. practicar. quæſt.17. num.173. ibi: *Y Vizcaya, y Guipuzcua, y otras ſus Comarcas, nunca dexaron de ſer Chriſtianos, ni las ocuparon los Moros, como todos nueſtros Autores ſe conforman en eſto.*

(31)

Valdès de dignit. Regum, cap.15. num.16. Y por las autoridades de San Gregorio Nazianzeno, Tertuliano, el Cardenal Baronio, y otros, el P. Fr. Franciſco de la Sota, Monge Benito, Coroniſta de ſu Mageſtad, en ſu libro de los Principes de Aſturias, y Cantabria, lib.1. cap.6. num.1. ibi: *Los antiguos Cantabros, ſiendo ſu ſiglo tan ruſtico, y tãto antes de la venida de Chriſto nueſtro bien, tuvieron en grande eſtimaciõ, y hizieron grande aprecio de la Cruz.*

(32)

Ambroſio Calepino, verbo Cantabri, ibi: *Memoriæ proditum eſt Cantabros ſolitos canere, pæana, letitiæ ſufixos Cruzi ab hoſtibus,* Stabron. lib.3.

(33)

Silio Italico lib.3.

Cantaber ante omnes, hiemiſque, æſtuſque, famiſque
Invictus, palmamque ex omni ferre labore.
Mirus amor populo cum pigra, incanuerit ætas
Imbelleſque, iam dudum annos pervertere ſaxo.
Nec vitam ſine marte pati, quippe omnis in armis
Lucis cauſa ſita & damnatum viuere paci.

(34)

Idem Auctor.

Cantaber ante alios.

(35)

Lucano lib.6.

Felix hoc nomine famæ ſi tibi durus iber,
Aut ſi tibi terga dediſſet Cantaber.

(36)

Veloces hos ægregie fuiſſe, quis mirabitur? Cum corpora hominum ad inediam & laborem animi ad

dirſe al enemigo : (37) y era comun dicterio en los Romanos, quando alguno moſtrava cobardia en la batalla, amenazarle, que le embiarian à la guerra de los Cantabros, (38) cuyo valor ha conſervado ſiempre, como lo han manifeſtado las experiencias.

11 Su Nobleza, como efecto propio de la antiguedad, y de las armas, es la mas ſegura de Eſpaña, (39) ſin neceſsitarſe para ſu calificacion mas comprobacion, que la de ſer Vizcayno: ſiendo vulgar prouerbio, y argumento convincente, *Vizcayno, luego hidalgo*; y aſsi en la Nobleza tienen con indubitada certeza fundada ſu intencion. (40)

12 La fidelidad es innata en ellos, que han conſervado con ſus Señores, ſin el mas leve receſſo por tantos ſiglos, y como mas leales vaſſallos ſirviendo à los Señores Reyes con el esfuerço que todos reconocen. (41)

El

ad mortem parati erant; ideoque in acie exultabant tanquam glorioſæ vitæ exceſuri, lamentabantur in morbo tanquam turpiter, & miſerabiliter perituri, &c. refierelo el P. Sota lib. 1. cap. 5. n. 4.

(37)

El P. Iuan de Mariana lib. 3. cap. 25. ibi: *Tambien ſe mataron con ſus miſmas manos, que quiſieron mas la muerte, que la vida deshonrada, &c.* Antonio Nauarro en el Epitome de los Señores de Vizcaya, por la autoridad de Lucio Floro, dize, cap. 1. *Peleauan los naturales con gran valentia, anteponiendo à la vida la libertad, la honra, la memoria, y gloria futura, que con fuego, hierro, hojas, ò zumo de tejo, arbol tan venenoſo, que diò nombre al toſigo, ſe matauan, deſeſperacion en los Romanos del ſin que procurauan, eſta mueſtra de conſtancia de menoſprecio de vida, eſta feroz fortaleza.*

(38)

El P. Sota vbi proxime, n. 5. ibi: *Andrès de Poza refiere de Autores Romanos muy antiguos, que quando algun Romano moſtraua cobardia en la guerra, ò batalla, le amenazauan con que le embiarian à la guerra de los Cantabros; de eſto ſe infiere, que eſta Nacion fue terror de el Imperio Romano, &c.*

(39)

Antonio Nauarro en el Epitome de los Señores de Vizcaya, cap. 1. ibi: *Con que tiene fundada eſta Nacion ſu antiquiſsima Nobleza, è Infançonia, por hechos de Armas en guerra, y defenſa de la Corona Real, y conſervacion en la Fè Catolica.*

(40)

Azeuedo in Rubric. lib. 6. tit. 2. n. 138. ibi: *Et ſic ex Hiſtoria Generali Hiſpaniæ, lib. 4. cap. 3. apparet Cantabros fuiſſe multo antequam Aſturos, vt per Zamalloam, Garibay, vbi ſupra, lib. 4. cap. 5. pag. 93. & conſequenter Cantabrorum nobilitatem, ab antiquiſsimo tempore proceſsiſſe, & ſemper obſervatam fuiſſe, & poſſe ex hac antiquitate probari nobilitatem eorum, tàm in poſſeſsione, quàm in propietate, tàm dum in terris ſuis exiſtunt, quàm in noſtris, probando antiquam eorum & ſuorum originem, ita vt merito de ipſis originarijs, vulgo probervium vſum eſt, Cantaber, ergo nobilis, & ſic Cantabros de Vizcaya, y Guipuzcua, vocat hidalgos, Otalora de nobilit. 3. part. cap. 6. n. 7. &c. & num. 170. ibi: Nam Cantabrorum nobilitas, ita eſt antiquiſsima, vt hominum memoriam excedat,* muy latamente Iuan Gutierrez lib. 3. pract. quæſt. 17. por toda ella, Zamalloa lib. 5. fol. 12. que trae los verſos ſiguientes.

O Montaña Cantabriana,
Academia de Guerreros,
Origen de Cavalleros,
Donde toda Eſpaña mana.

(41)

Antonio Nauarro in initio, col. 3. ibi: *Merced merecida por ſu antigua, natural, y continua*

fide-

13 El clima de la tierra los inclina à guerreros fuertes, ferozes, constantes, magnanimos, y de altos pensamientos, (42) amantes del pundonor, y la libertad, que han demostrado en la conservacion de ella con el renombre de invencibles, y de nadie conquistados, aunque muchos Autores dizen, que Augusto Cesar la conquistò, auiendo venido à España, por su persona, con vna grande Armada, y tres gruessos Exercitos, haziendo tan singular aprecio de este vencimiento, que se intitulò Cantabrico, y que con noticia desta victoria se atemorizò el Orbe, de suerte que sin fuerça de armas se le rindiò lo que dèl le faltava de conquistar, que es grande elogio de esta Nacion, pues ay Autor que diga: (43) Todo el Mundo parece que estava suspenso hasta vèr el fin destas guerras: y es cosa de admiracion, que siendo tan corto Pais, fuesse tan conocido, y formidable el valor, y esfuerço de sus naturales en todo el Orbe, que en vencer, ò ser vencidos consistiesse su paz vniversal, ò su general discordia.

14 Otros Autores afirman, que no la conquistò toda Augusto Cesar, y que quedò sin rendirse todo lo que oy se llama Vizcaya, (44) porque en lo antiguo comprehendia mas la Cantabria; ni quan-

C do

fidelidad, que ha professado de tres mil setecientos, y mas años, desde sus fundadores, Tubal, y Noè, Azeuedo in Rubrica lib. 6. tit. 2. n. 112. ibi: *Cum & in Historijs Hispaniæ reperiamus, Cantabros ipsos ita esse antiquos, quod à Tubal, Nepote Noè, sint descendẽtes (de originarijs loquor. non vero de adventitijs) & in armis & exertitijs militaribus ita versatos, vt & à Romanis, qui totam Hispaniam deuelarunt ipsos Cantabriæ vicinos per multa temporum curricula non potuisse deuinci, sed in domitos eos reliquisse, tanquam feroces, & fortes deuelatores, & defensores sui ipsorum & patriæ suæ, quod alij quam nobiles & diuites, & in armis experti non potuissent facere, sicut ipsi, tunc & post demonstrarunt esse & sunt satisque fideles Coronæ Castellæ, & ipsius Regi, ac eorum Domino; & non multis ab hinc annis dum timeretur invasio à frangciginis ipsi restiterunt & separatos ostenderunt plusquam cum decem millie hominibus armatis pro defensione Coronæ Castellæ, &c.*

(42)

Lucio Floro lib. 4. cap. vltim. ibi: *Cantabri, & Astures immunes imperij fines agitabant, Cantabrorum & peior, & altior & magis pertinax in deuelando animus fuit, qui non contenti, libertatem suam defendere, proximis etiam imperitare tentabant, &c.* Fr. Francisco Sota lib. 3. cap. 11. n. 15. ibi: *En hecho de verdad, el Clima Cantabrico inclina à sus hijos à ser guerreros, fuertes, constantes, magnanimos, y de altos pensamientos.*

(43)

Idem Autor vbi proximè.

(44)

Antonio Nauarro en el Epitome de los Señores de Vizcaya, cap. 1. ibi: *Hasta que Augusto Cesar vino en persona, con solo animo de sugetar à Cantabria; y aunque juntò tanto poder, y tres Exercitos Consulares, no pudo hazer triunfo, ni trofeo desta Nacion; porque vista su ferocidad, y valentia, sitio, naturaleza de la tierra, larga asistencia, costosa, y tan dudosa en el sucesso de lo que tratauan, para verle sin tanto daño, le reduxeron al numero señalado de Soldados, para que lo combatiessen, ò para quedar en paz, ò vencidos, segun tradicion antiquissima, se convinieron en nombrar de cada parte trecientos Soldados: hizose assi, vencieron los Vizcaynos, quedaron con su libertad, lengua, habito, leyes, y costumbres, de que dura hasta oy, deriuado de tantos siglos el verdadero testimonio. Esta batalla, apunta Poza, està pintada en algunos marmoles en Italia, con el habito Vizcayno, y pie descalço (costumbre propia de ellos) y el Obispo Sandoual en la Historia del* Em-

Emperador Don Alonso VII. que con su mucho estudio ha trabajado en sacar à luz antiguedades, dize: Aunque à los Romanos les costò tanto la guerra de Cantabria, es cierto no la acabaron de conquistar, ni ganar. El P. Sota lib. 3. cap. 11. n. 13. ibi: *Que la Cantabria baxa no fue vencida, ni jamàs entrada de Romanos, se confirma, porque en ella no se halla, ni jamàs se hallò inscripcion alguna en lapida, ni monumento, ni vestigio alguno de Romanos, &c,*

(45)

El mismo Autor lib. 5. cap. 5. n. 5. ibi: *Fieles testigos pudieran ser de esta verdad los antiguos Arabes, y Africanos, que aunque entraron en España, y se apoderaron de quanto los Godos dominauan en ella al llegar à Cantabria se menguaron sus lunas, y de alli saliò el rayo que los extinguiò, &c.* Ambrosio de Morales lib. 12. cap. 76. Iuan Gutierr. lib. 3. q. 17. n. 173.

(46)

Plinio lib. 1. epistola 8. ibi: *Difficilè est obtinere ne molesta videatur oratio, dese, aut de suis diserentis.*

do la perdida general de España la conquistaron los Barbaros; (45) ni jamàs han reconocido otro dueño, que el que ha elegido su valor. Y sirva, Señor, de disculpa esta breve digresion, la advertencia de Plinio, (46) que tuvo por dificil el contenerse en la relacion de grandezas propias.

15 Governòse Vizcaya por Señores, que tuvieron por eleccion, y sucedida ya la infeliz perdida de España, admitieron por Señor à Don Lope Zuria, no absoluto, ni soberano, sino con varias leyes, y condiciones, en cuya forma le juraron, y en esta misma aceptò el Señorio (47) porque los Vizcaynos jamàs viuieron con otras leyes, que las propias, ni con mas vsos, y fueros, que los que hizieron, y conservaron indefectiblemente, sin auer jamàs perdido vn punto de su libertad: (48) y aun en la ocasion q̃ el señor Rey D. Pedro pretendiò que los Vizcaynos alçassen

(47)

Iuan Gutierrez lib. 3, practicar. q. 17. num. 15. ibi: *Y en este mismo año los Vizcaynos leuantaron por su Señor, ò Caudillo à D. Zuria, nieto del Rey de Escocia, y le dieron titulo de Señor, no absoluto, ni soberano, sino es con ciertas condiciones, y capitulaciones,* como todo esto trae, y refiere Andrès Poza in suo Libello del antiguo lenguage de España, cap. 17. fol. 57. column. 1. & 2. esto mismo dize Antonio de Nauarro en el Epitome, cap. 7. hablando de Don Lope Zuria, ibi: *Y los Vizcaynos assentaron con èl sus Fueros, Leyes, y vsos, y le tomaron por su Señor, no absoluto, ni soberano, sino con sus leyes, y condiciones, y con pacto de ellas le juraron por tal el mismo año.*

(48)

El mismo Autor, cap. 1. fol. 11. refiriendo à Ambrosio de Morales en el Rey Suintila, fol. 115. Paulo Emilio, lib. 2. Zamalloa, lib. 8. dize: *Y no por esto los Vizcaynos, si acaso les reconocieron, recibieron sus leyes, sino es que tuvieron, guardaron, y viuieron con las suyas, y sus vsos, y fueros, como lo siente Paulo Emilio en su Historia de los Reyes de Francia, que hablando de los Cantabros, dize: Et cum Visigoti, Hispanijs iura darent, numquam Imperatum fecere suis semper legibus vsi; y en los otros ciento y tres años, hasta la perdida de España, continuando en ellas hasta oy: haze probable ser esto assi en todos tiempos, desde sus primeros fundadores, siendo Señor de Vizcaya Andeca, fue ayudar en la batalla al Rey Don Rodrigo, donde muriò peleando, y que tenian su Señor, y propias leyes; y que como su hijo sucediò en el Señorio, Eudon, que fue Duque de Guiaina en Aquitania, y los otros hijos, y descendientes despues de èl, hasta que con Don Lope Zuria, tomandole por su Señor, assentaron sus mismas Leyes, y Fueros, y con ellos le juraron; y assi los tienen, jurandolas, y guardandolas como sus Señores naturales, todos los Reyes nuestros Señores, desde que este Señorio entrò en su Real Corona.*

sen el pleyto omenage hecho à Don Tello, y Doña Iuana de Lara, Señores de Vizcaya, fue con la calidad de que el Rey no fuesse contra sus fueros, y se los guardasse. (49)

16 Continuòse la sucesion del Señorio de Vizcaya hasta que entrò en la Corona en tiempo del Señor Rey D. Iuan el Primero, por sucession de la Señora Reyna Doña Iuana Manuel su madre, muger del Señor Rey D. Enrique Segundo, (50) y se ha continuado hasta V. Magest. que indefectiblemente han guardado, y jurado observar las leyes, fueros, y costumbres de Vizcaya, segun lo declaran sus leyes; (51) y las confirmaron con juramento la Señora Reyna Doña Isabel por si, y despues junto con el Señor Rey Don Fernando el Catholico, y la Señora Reyna Doña Iuana, el Señor Emperador Carlos Quinto, el Señor Rey Phelipe Segundo, (52) y sucessiuamente los demàs Señores Reyes.

Las

(49)

El mismo Autor, cap. 26. ibi: *Alçaronles el pleyto omenage, y con su orden le hizieron, con que el Rey no fuesse contra Fueros, y se los guardasse.*

(50)

Pedro Lopez de Ayala en su Historia, año 8. cap. 10. Iuan de Mariana lib. 17. cap. 15. Antonio Nauarro cap. 1. y cap. 28. ibi: *Vino el Señorio de Vizcaya, y Lara al Infante Don Iuan, hijo del Rey D. Enrique Segundo, y de la Reyna Doña Iuana Manuel, por cuyo derecho les pertenecia, y le juraron por Señor los Vizcaynos so el arbol de Garnica, año de 1371. siendo de edad de treze años.*

(51)

Leg. 1. & 2. tit. 1. de los fueros de Vizcaya, donde està dispuesto, que los Señores Reyes sucessores en este Señorio ayan de jurar la observancia de los Fueros, y leyes, vsos, y costumbres, y tambien se pone la forma, y tiempo.

(52)

Estàn estos juramentos, y confirmaciones en el tit. 36. de las leyes, y Fueros de Vizcaya, y lo refiere Iuan Gutierrez lib. 3. q. 17. n. 39. y la forma del juramento primero à que se arreglan los subsequentes de la Señora Reyna Doña Isabel fue, ibi: *Los quales dichos Priuilegios generales, y especiales, Fueros, vsos, y costumbres, franquezas, y libertades, yo como Princesa, Reyna, y Señora de las dichas Villas, y tierra llana del dicho Condado, y Señorio de Vizcaya, encartaciones, y sus adherencias, hago pleyto omenage, vna y dos, y tres vezes, vna y dos, y tres vezes, vna, y dos, y tres vezes, segun Fuero, y costumbre de España, en manos de Gomez Manrique, Cauallero, y hombre hijodalgo, que de mi lo recibe, y juro à nuestro Señor Dios, y à la Virgen Santa Maria su Madre, y à esta señal de la ✠, que corporalmente tengo con mi mano derecha, y por las palabras de los Santos Evangelios, donde quier que estàn, de auer, por ratos, gratos, firmes, y valederos, para aora, y en todo tiempo los dichos Priuilegios generales, y especiales, Fueros, vsos, y costumbres, franquezas, y libertades de las dichas Villas, y tierra llana del dicho Condado, y Señorio de Vizcaya, con las encartaciones, y sus adherencias, y de cada vna de ellas, y que no irè, ni vernè contra ellos, ni contra cosa alguna de ellos, aora, ni en ningun tiempo que sea, por los menguar, ò quebrantar en todo, ni en parte, ni por otra razon, ni causa que sea, ò ser pueda de fecho, y derecho que sea, &c.* Y en el juramento del señor Rey Catolico, ibi: *Y luego dixo, que juraua, y jurò à Dios, y à Santa Maria, y las palabras de los Santos Euangelios, y à la señal de la ✠, que con su mano Real derecha tañò, que juraua, y confirmaua, jurò, y confirmò sus Fueros, &c.*

(53)

Supra num. 11. que es la 16. del tit. 1. de los Fueros, y leyes de Vizcaya.

(54)

Ley 19. del tit. 1. de los fueros, y leyes, ibi: *Otrosi dixeron, que auian de franqueza, y libertad por merced de sus Altezas, y sus progenitores, que por quanto los dichos Vizcaynos, tenian su Iuez mayor de Vizcaya, que reside en su Corte, y Chancilleria de Valladolid, que conoce de todas sus causas en ciuil, y crimen; que ningun Vizcayno de Vizcaya, Tierra llana, Villas, y Ciudad de ella, y de Encartaciones, ni Durangueses, por delito alguno, velquasi, ni por deuda alguna no pueda ser convenido, hallandose fuera de Vizcaya, por los Alcaldes del Crimen de sus Altezas, ni por otro Iuez alguno de sus Altezas, ni de èstos Reynos, y Señorios, ni juzgado por ellos; salvo por dicho su Iuez Mayor de Vizcaya, aunque los tales delitos, y deudas sean hechos, y contrahidos fuera de Vizcaya, en Castilla, en qualquiera parte de ella; y que en caso que sean convenidos, ò detenidos, luego sean remitidos por ante el dicho su Iuez Mayor, siendo pedida la dicha remision, y declinada la jurisdicion.*

(55)

Ley 20. eodem titulo, y la refiere Iuan Gutierrez lib, 3. q. 17. n. 33.

(56)

Iuan Gutierrez lib. 3. q. 17. n. 34. que refiriendo las Capitulaciones de la entrega, dize la dezima: *Que el Señor de Vizcaya no pueda quitar, dàr, ni acrecentar Fuero, Ley, ni Priuilegio, sino estando en Vizcaya, y debaxo del Arbol de Garnica en Iunta general, y con acuerdo de los Vizcaynos.* Vease el Auto de la Iunta, y confirmacion del Fuero por el Rey D. Enrique año de 1455. en 10. de Março. Secretario Alvar Gomez.

(57)

Lex Princeps, ff. de legibus, Soto de iust. & iure, q. 1. art. 3. lib. 1. Arni-

17 Las leyes, fueros, ò privilegios, que pueden conducir para el fin presente, son las yà referidas, (53) de gozar el nieto los fueros, y privilegios de Vizcayno originario; otra (54) que dispone, que ningun Vizcayno por delito, vel quasi, no pueda ser convenido ante los Alcaldes del Crimen, ni ante otras Iusticias del Reyno, sino es ante su Iuez Mayor de Vizcaya, do quiera que se hallassen; Otra, (55) que los Vizcaynos tuviessen su Sala distinta, y apartada, y que su Iuez Mayor de Vizcaya librasse prouisiones cō sello, y nombre Real, del qual no huviesse apelacion, sino es suplicacion: Y la vltima, (56) que haze à este intento, es, que el Señor de Vizcaya no pueda dàr, ni acrecentar fuero, ley, ni privilegio, sino estando en Vizcaya, y debaxo del Arbol de Garnica, en junta general, y con acuerdo de los Vizcaynos.

18 En esta forma se halla el Señorio feliz, y justamente posseìdo de V. Mag. y ha estado de sus gloriosos Progenitores: y siendo esta la forma del goze, y possesion, parece legal, y justa la representacion para que V. Mag. se sirva de estimar, que atendidas las leyes, salva su clemencia, ni debe, ni puede hazer innovacion alguna.

19 Notoria es la absoluta potestad de los Principes para alterar, mudar, abrogar, y hazer leyes en el modo, y forma que le pareciere, sin quedar obligado à la observancia de las que huviere hecho, quādo quisiere contravenir à ellas, ò disponer en otra forma, (57) cuya soberania absoluta procede en el Principe, en quien el Pueblo absolutamente, y sin reservacion alguna entregò, ò trasladò toda la potestad, y imperio.

Mas

20 Mas al passo mismo que tiene toda seguridad la proposicion antecedente, la tiene tambien la limitacion de no proceder en Reyno, Provincia, Republica, ò Ciudad, que no trasladò en el Principe absoluta, y llanamente su poder; sino es que en el acto mismo de sugecion hizo pactos, ò leyes, porque en tal caso el Principe queda precisamente obligado à la observancia, y no tiene la facultad para la contravencion à ellas. (58)

21 No era necessario para tener por sin controversia esta proposicion las autoridades tantas, y tan puntuales como se han traido en su comprobacion, bastando la natural razon para este efecto; porque si la justificacion de el reynar consiste en la eleccion, ò concession de la Republica, como lo afirman los Theologos, y Iuristas, (59) el Rey en quien la Republica

D trasniseo de iur. Maiestatis, lib.2. cap.31 n.4. Camillo Borello de præstantia Reg. Catholici, cap.35. n.15. & seq. Pedro Gregor. de Repub. lib.9. cap. 1. n.39. Antunez de donationib. tom. 1. part.2. lib.1. cap.10. à princ.

(58)

Pedro Gregor. sintagm. iuris, lib. 47. cap.19. n.10. ibi: *Plena enim illa fuit lex, & sine aliqua servatione, distans à Regia illa quæ à Hettruscis, Tarquinium Priscum in Regem poscentibus transacta est. Nam tunc conditionibus adiectis transtulerunt imperium, quod is neminem Hetruscorum occisurus esset, exilio pecunia ve mulctaturus, Ciuitates ipsas sine præsidijs relinqueret, sine actionibus, easque suis legibus viuere permitteret, in nullo mutato statu Reipublicæ, Dionis. Halicarn. in 3.*

Quemadmodum, & Medi Deiocem Regem sibi elegerunt, & Regibus se subiecerunt, vt ditio eorum bonis, legibus administraretur, & ad sua quisque opera diuertens, nunquam ab aliquo impunitate scelerum violaretur, Herod. in 1.

Alciato de præsumptionib. regula 3. præsumpt. 8. n.8. ibi: *Intellige istud in subditis plenario Principi: secus, si simpliciter venissent in deditionem mediante fœdere, puta quia reservassent leges, & priuilegia sua, nam tunc quoad plenitudinem potestatis ipsius Principis non essent subditi, leg. non dubito, ff. de capt. & tali modo Ciuitates Italiæ, & quædam aliæ venerunt in deditionem Romam, vt probatur in leg. 1. ff. de cens. & in leg. fin. eod. tit. vnde quamvis P. R. transtulerit omne ius suum in Principem, leg. 1. ff. de constit. Princip. non tamen Imperator, nec habentes causam ab eo, habent amplius ius, quam P. R. habuerat: & consequenter de iure non possunt vti in illis Ciuitatibus ista plenitudine potestatis, prout videmus etiam hodie servari in Germania, in Ciuitatibus Imperialibus, facit quod notat. Card. in cons. vltim. & quod dicit Bald. in tit. de pace, Constan. in verbo Libellorie, vbi dicit quod P. R. nunquam est vsus ista clausula de plenitudine potestatis, &c.*

Martin de Magero de advocatia armata, cap.6. num.180. ibi: *Aut vero, prædictæ Ciuitates certis tantum conditionibus ac pactis Principi cuidam parent, ac eundem superiorem agnoscunt; in cæteris autem extra pacta conventa sua placide fruuntur libertate, & de his contrarium concludimus, idemque ius, quoad Patroni seu Protectoris electionem, eas habere censemus, quod alijs superioribus imperialibus Ciuitatibus competere diximus.* Asseguran esta conclusion Curtio Iunior, Paulo de Castro, Barbat. Ancharran. Socin. Sen. Philip. Decio, Roland. videndus, cons. 1. n.45. cum seqq. volum.2. Andræas Gaill. lib.2. observ.54. num.10. ibi: *Singulariter observandum, Castrum vel Ciuitatem certis pactis & conditionibus alicui Principi, vel alteri Ciuitati subiectam solum subditam censeri quoad illa pacta, & expressas conditiones in reliquis liberam permanere: quales in Germania nonnullæ sunt Ciuitates, quæ certa lege & conuentione superiorem agnoscunt, & extra pacta conuenta sua placide fruuntur libertate, &c.* Petra de potest. Principis, cap.32. num.96.

(59)

Couarrub. pract. cap.1. Auendaño de exequendis mandatis, cap.1. Alphonso de Castro de potest. leg. pœnalis, cap.1.

(60)

DD. in cap. Nouit de iudicijs, vbi Decius in 7. col. & in cap. quæ in Ecclesiarum, colum. 9. de constitutionibus, Rolando conf. 1. volum. 2. num. 44. ibi: *Nam contractus celebrati à Principe cum non subdito per eum tolli non possunt.*

(61)

Bart. in leg. qui se patris, C. vnde liberi, Pereyra decis. 120. num. 13. Ciriaco controuers. 13. num. 60. Salgad. de protect. part. 1. cap. 1. prælud. 5. num. 358. Antunez de donationib. lib. 1. part. 2. cap. 11. num. 107.

(62)

Antonio de Butrio, & Imola in Clement. Pastoralis, de re iudicata, Socin. Senior conf. 164. colum. 5. versic. *Quartus casus*, Roland. conf. 1. volum. 2. num. 44. Felino in cap. 1. de probationibus, num. 2.

(63)

Leg. 2. ff. de iure immunit. leg. non dubito, §. Liber autem populus, ff. de captibis, & postliminio, leg. quæsitum, §. Idem respondit, ff. de fundo instructo, Gaill. lib. 1. observat. 54. num. 10. y en terminos Gutierrez lib. 3. q. 17. num. 214.

(64)

Iuan Gutierrez lib. 3. practicar. q. 17. num. 213. 218. & 219.

trasladò con alguna limitacion el poder, no tendrà fundado el intento, sino es solo en lo respectiuo al modo de la translació; y como al tiempo de ella no eran subditos de los Señores Reyes de España, procede la elemental, y firme regla, de que el Principe no puede contrauenir à pacto hecho con el no subdito, (60) ni reuocarle privilegio que le concediò, (61) ni vsar de la plenitud de potestad de que puede vsar para con los que lo eran; (62) porque la sumission concerniente à vna materia, excluye la obligacion, y sugecion à lo demàs. (63)

22 Y Iuan Gutierrez, Autor Castellano, hablando en lo especial del Señorio de Vizcaya, (64) funda, que quedò ileso, y conservò su primera libertad en sus leyes, y fueros, y en todo lo reservado, diziendo: *Con todo, aquello que se reserua por leyes, y costumbre, ò fuero, ò juramento, y postura, en fuerça de pacto, ò contracto, como en efecto los Vizcaynos reseruaron expressamente todos sus fueros, y vsos, ayan sido, ò no guardados; y como hemos visto, los Señores de Vizcaya no entraron dando, ò trocando, sino es recibiendo ciertos derechos limitados, y la mitad de la raiz que tenian los hijosdalgo, como dize la ley 10. de los priuilegios de Vizcaya del fuero viejo; y Vizcaya no recibiò, sino es puso, y eligiò las leyes que quiso.* Palabras formales de este Doctor, que prosiguiendo en el discurso, dize: *Que los Principes que con pactos, leyes, ò condiciones, tomaron la clilientela, ò superioridad de vna Prouincia, en ninguna forma pueden hazer immutacion de las costumbres, ò leyes de esta Prouincia adherente*; y refiere por terminante las palabras de la Coronica de el Señor Rey Don Iuan el Primero, que fue, segun se ha dicho, en cuyo tiempo entrò en la Co-

ro-

rona de Castilla el Señorio: *Otrosi, Señor, Vizcaya, como quier que es tierra apartada, y tiene sus fueros jurados, y guardados, y Alcalde sobre si, è aun aora, aunque es vuestra, no consiente que el Alcalde vuestro los juzgue, è oyga sus apelaciones, salvo que aya Alcalde apartado en la vuestra Corte para ello*; y funda no poder V. Magestad alterar en nada estos fueros. (65)

23 Tiene esto tal firmeza, que aunque Bartulo, y otros Doctores fueron de sentir eran invalidas las leyes que à si se hazia el Pueblo, que tenia Principe por derecho hereditario, esto se entiende en Pueblo que hizo en el Principe total trãslacion de jurisdicion, y imperio; mas no en aquel que en si huviesse retenido esta potestad; porque como esta residiesse primero en èl, y de èl se huviesse de transferir, pudo hazerse la translacion, ò en el todo, ò en parte, (66) que es mas riguroso caso que el de la controversia presente.

24 Passan asimismo à proponer, que el conocimiento del modo de la sugecion transferido, ò reservado, penderà de las condiciones, y pactos, por las quales se avrà de governar esta materia; y que si faltaren estas, porque no se hallen, ni de su inspeccion literal pueden reconocerse, en tal caso para la resolucion se avrà de atender à la observancia en el origen, y en el progresso, y el presente estado de las cosas; porque si el Pueblo se hallasse en possession de hazer leyes, sin necessitar del consentimiento del Principe, en tal caso la presumpcion es, que el Pueblo reservò en si, y no transfiriò esta potestad; pero si se hallasse, que el Principe en tiempo alguno ha promulgado por si leyes, enton-

(65)

Dict. quæst. 17. num. 218. ibi: *Et certum est de iure quod Principes conditionati, qui de pactis quibusdam legibus, ac conditionibus Prouintiæ alicuius clientelam susceperunt, nequaquam possunt huiusmodi adhærentis populi leges, ac consuetudines, quibus se submisit immutare ex eo, vt prædiximus quod populus qui in vno se submisit aperte in alio noluit esse obligatus.*

(66)

Alphonso de Castro lib. 1. de potest. legis pœnalis, cap. 1. ibi: *Potestas laica, quæ est penè Reges, licet semper à Deo non tamen immediate, sed sæpè per populi consensum à quo primo Deo annuente, aut permittente eam accepit, nec maiorem quam illi populus ab initio concessit, &c.* D. Fernando Vazquez Menchaca lib. 1. controuers. cap. 47. num. 9. ibi: *Denique receptissima sententia est Bart. & omnium in leg. omnes populi, ff. de iust. & iure, Alexandri & Philipi, Cornei. Iasson, & aliorum in leg. fin. C. de testam. per text. ibi: Non valere leges quas populus Principem iure hæreditario regnantem habens sibi fecerit, nisi ab illo sint confirmatæ. Quorum sententia vera est, si ponas populum omne suum imperium, iurisdictionem & potestatem in principem transtulisse, vt fecit, P. R. & ita intelligo dict. §. Sed & quod principi, & dict. §. Deinde quia difficille, & dict. leg. 1. ff. de constitutionib. Principum, secus autem esset si eam potestatem sibi retinuisset, tunc enim procederet oppinio, Alphonsi Castrens. supra relata, cum enim tota potestas, penès populum prius esset ab eoque, in Principe populi tamen concessione migrauerit, potuit migrare, vel ex toto; vel tantum ex parte, quæ res facti est, ex indeque; pendet istarum controuersiarum definitio, &c.*

(67)

Alphonso de Castro dict. tract. de potest. legis pœnalis, cap. 1. ibi: *An autem populus, tàm prodigus suæ potestatis fuerit, an non, ex consuetudine ipsa & vsu coniectari poterit. Nam si Princeps, aut Magistratus cui hæc potestas à Populo tradita, solet ab antiquis temporibus sine populi consensu, imò illo invito, aliquid statuere omnem suam potestatem in Principem, aut Magistratum transtulisse.* Despues añade: *Si vero in alijs rebus Princeps, aut Magistratus cui hæc potestas leges condendi, nihil contra populi consensum statuere solet inde convincitur. Populum non omnino renuntiasse iuri suo nec omnem suam potestatem in alium transtulisse, &c.*

Conviene con esto mismo Menchaca dict. lib. 1. c. 47. diziendo: *Quia secundum philosophum qualia sunt principia, talia præsumuntur principiata, & contra sicque qualis est præsens status talis præsumitur origo, &c.* Y prosigue: *Quod si nihil istorum probetur, nec appareat qualis fuerit consuetudo, aut possessio istarum rerum, qualis ve, fuerit populi cõuentio, tunc præsumam hanc potestatem à populo reservatam fuisse per generalitatem dictæ legis omnes populi, & §. Sed naturalia, instit. de iur. naturali, &c.* Y dà la razon: *Porque abdicasse ad se populum ex toto hanc potestatem nocentissimum esse, & ideo illud præsumiendum non est, sed potius contrarium.*

(68)

Andræas de Isernia in tit. quæ sit Regalia in vsibus fœudorum, n. 18. ibi: *Sicut dicitur de Rege Aragonum, quia dicitur cepisse ab electione ideo habere certas conventiones cum Rege dicunt, &c.* Ex Calixto Ramirez, & alijs, D. Lorenç. Matheu de regim. Regn. Valenç. cap. 3. §. 1. n. 127.

(69)

Geronimo de Zurita en los Annales de Aragon lib. 15. cap. 8.

tonces la presumpcion està por èl, de que la translacion fue absoluta, y no paccionada: y si ni constasse de lo vno, ni lo otro, porque no se hallen las convenciones, ni se ayan hecho actos de possession, en tal caso la presumpcion està à favor del Pueblo, y que se reservò en si esta potestad, sin transferirla quando se diò en sugecion al Principe. (67)

25 Siendo pues estas elementales proposiciones, se afiança en ellas la razon del Señorio, pues concurren à su fauor, no vna, sino todas, respecto de auer fueros literales, y autenticos de los pactos, de cuya certeza no puede dudarse; los juramentos de los Señores Reyes para la observancia; las Historias que lo testifican, y à que debe diferirse; la observancia, que ha sido inconcusa, y que obra fauorables efectos, debiendose estàr à ella, sin que ningun Señor Rey, desde que el Señorio de Vizcaya està en la Corona, ni por los Señores particulares, que antes le gozaron, se aya hecho jamàs alteracion en ellos.

26 Sucede esto en el Reyno de Aragon, que en general se dize, que los Señores Reyes fueron eligidos con ciertos pactos, y condiciones, à que nunca han sido servidos de contravenir, ni vulnerar sus fueros; (68) y dize Geronimo de Zurita, (69) que los Principes guardando sus leyes à sus subditos no disminuyen su dignidad, antes bien la aumentan, y conservan su estado; con que no puede causar estrañeza lo que se discurre, pues en todas edades, y siglos ha auido diuersidad en el modo de transferir el imperio por Pueblos à sus Reyes, como parece de Aristo-

toteles, (70) Ossorio, (71) y otros, pues como se ha representado, la suprema soberania es en el Rey, ò Principe en quien el Pueblo hizo absoluta translacion, sin pacto de observancia de ley alguna: y en estos terminos hablan los Doctores, (72) que defienden la absoluta potestad en la promulgacion, derogacion de las leyes, y quanto quisiere obrar en sus dominios, sin participacion, ni intervencion de sus vassallos, asistencia de Ministros, convocacion de Cortes, ò en otra forma.

27 Y V. Magestad no acostumbra nombrarse Rey de Vizcaya, sino es Señor, y esta diferencia en el nombre, obra tambien diferencia en la substancia; porque el de Señor no es tan comprehensivo, ni absoluto, y el del Rey por su propia naturaleza tiene insita la mas exuberante potestad en los subditos, (73) y siempre Vizcaya ha conservado aquellas sus primitivas leyes, como especiales, y particulares, sin perderlas, aunque el Señorio entrò en la Corona, porque su ingresso fue por adhesion, y vnion igual, y principal, no extinctiva: con que conservò en todo su primero ser, y aquellas leyes suyas no se pueden dezir estatutos, sino es derecho comun de aquella Provincia, cuyas leyes son las que les obligan, pero no las demàs leyes comunes. (74)

28 Que aunque ha querido excitarse duda sobre si la ley 16. titul. 1. de el fuero de Vizcaya, es ley, y fuero, ò peticion que se diò à su Magestad, que se halla sin respuesta, en que se declara la nobleza de los Vizcaynos, y el gozar de los fueros, y privilegios suyos el nieto de Vizcayno originario, esta duda es voluntaria, y la con-

E ven-

(70)

Aristoteles lib. 3. Politic. cap. 10 ibi: *Plura genera sunt Regum, neque omnium modus vnus potestatis est.*

(71)

Geronimo Ossorio lib. 7. de Regis instit. fol. 220. ibi: *Alibi Regium imperium erat infinitum, alibi legibus, & certo modo atque ratione temperatum, & in illis locis, in quibus Regia potestas erat lege circunscripta, non erat vnum in omni loco temperamenti genus adhibitum; cum enim summam potestatem penès leges esse debere, multi populi iudicarent, alibi quidem plura, alibi vero pauciora Regiæ potestati permittebant.*

(72)

Ex ratione textus in leg. 1. ff. de constitutionib. Princip. ibi: *Populus ei, & in eum omne suum imperiũ, & potestatem conferat, &c.* Antunez de donationib. tom. 1. lib. 1. part. 2. cap. 24. præsertim, num. 21. & 32.

(73)

El mismo Autor vbi proximè, n. 41. ibi: *Ius autem commune Regum ex propia natura eis debitum est, vt scilicet plena & absoluta potestate vtantur in subditos.*

(74)

Glossa, & Bald. in leg. 3. ff. de officio Præsidis, Card. Luca de præhem. discurs. 29. & de Beneficijs, disc. 29. & de Regalib. discurs. 80. & 87. & de fœudis, disc. 83. n. 10. *Vbi, quod Prouintia addita Regno, cum suis propijs legibus viuere debet, & continuare, quando additio fit per viam vnionis, æque principalis sub titulo diuerso, qui adhuc retineat & duret, ita vt idem Princeps, quamvis materialiter consideratus sit vna persona, & sub vnius maioris principatus nomine de facto demonstrari soleat, etiam respectu locorum, quæ sub diuersis titulis posidet, vt videmus in Rege Hispaniarum, quod licet, dictum Regnum posideat diuerso titulo habilis cum quibus posidet, Principatum Cathaloniæ, vtriusque Siciliæ, & Sardiniæ Regna Ducatum Mediolani, & cætera, nihilominus quandoque de facto, sub dicto*

dicto nomine Regis Hispaniarum, omnia hæc alia dominia demonstrantur, vt apud Manticam decis. 59. Barbosa de appellat. verbor. verbo Hispania, cap. 115. Attamen formaliter, & quoad omnium Regnorum, seu dominiorum leges ritus & privilegia consideratur, vti persona merè distincta, & quodlibet Regnum, vel dominium suis legibus viuit, ne subiacet illi Regno, vel dominio quo idem Princeps intitulari solet, &c.

En terminos de Vizcaya lo funda Iuan Gutierrez lib. 3. q. 17. n. 215. & in n. 116. in fine, ibi: *Cum ergo dominium Vizcayæ ita adeserit à principio Regno Castellæ, vt leges consuetudines, libertates, necnon, & forus illius dominij illesæ manerent, & per eas gubernaretur, ac regeretur, vt prædiximus, merito, quod sint observandæ adunguem, &c.*

(75)

Lib. 3. pract. quæst. 17. præsertim à num. 39.

(76)

Refierelo Azeuedo in Rubric. lib. 6. tit. 2. n. 109. y trae las Prouisiones, y resoluciones à la letra, Iuan Gutierrez en el lib. 3. de las practicas, q. 18.

(77)

Cap. ius quiritum 1. distinct. cap. vtinam, distinct. 76. leg. observare, ff. de officio pro Consulis, Petrus Crinitus lib. 4. de honest. disclip. cap. 14. Tiraquel. in leg. 7. Connubiali, num. 12. Aristoteles Politicor. cap. 10. Salgado de Supplicat. 1. part. cap. 2. §. 3. à num. 124.

(78)

Cap. Erit autem lex 2. distinct. 4. ibi: *Erit autem lex secundùm naturam, secundùm patriæ consuetudinem, loco, tẽporeque conveniens, &c.* cap. necesse 3. distinct. 29. ibi: *Necesse est, vt iuxta diuersitates locorum, & temporum, & hominum quibus scriptæ sunt; diuersas, & causas, & argumenta, & origines habeãt, & quomodo, B. Ioannes in Apocalypsi sua ad septem scribens Ecclesias in vnaquaque earum specialia, vel vitia reprehendit, vel virtutes probat; ita & Sanctus Apostolus Paulus per singulas Ecclesias vulneribus medetur illatis, nec ad instar imperiti medici vno collirio, omnium oculos vult cu-*

vence con manifiesta euidencia Iuan Gutierrez. (75)

29 Quando la razon no convenciera de injusta, y aun temeraria la duda de que aquesta sea ley, y fuero, como las demàs, con la misma prerrogativa, lo convence, el vèr, que auiendo Iuan Garcia en el tratado que hizo de Nobleza, intentado fundar, que aquella no era ley, se diò quexa por los Vizcaynos à la Magestad del Señor Rey Phelipe Segundo, y por Real provision, expedida en treinta de Enero del año de mil quinientos y noventa, se mandò tildar, y borrar de el libro de Iuan Garcia todo lo que respectiuo à esto auia escrito contra los Vizcaynos. (76)

30 De genero, que esta objecion contra Vizcaya es menos digna, como tambien el tener por estraños aquellos fueros, y leyes, que hasta aora siempre se han tenido por prudentes, y justas, en nada disonantes de las de otros Reynos, ò Prouincias, ni aunque lo fuessen se presumieran menos prudentes, ni seràn dignas de menos favor; porque las costumbres, y naturalezas de los hombres de diversos Reynos, son diuersas, contrarias, ò repugnantes, segun su propension, ò inclinacion con la influencia natural: (77) De aqui naciò, que con ser la razon natural en los hombres vna, y enseñarles à todos en comun, que no podian viuir sin leyes, y sin superiores, essa razon natural vnica en todos los enseñò à hazer en diversas Provincias diferentes leyes, ajustadas, y convenientes à sus naturalezas, y costumbres, (78) siendo comun regla, que las leyes se han

han de acomodar à los subditos, no los subditos à las leyes, (79) por auer gentes à quienes conviene la mayor blandura, y liberalidad, (80) empeñandolos para seruir con las vidas, y haziendas, y con singular fidelidad, y sugecion à los Señores Reyes, de que ay para con los Vizcaynos fidelissimo testimonio en la experiencia larga de los siglos passados de auer cumplido con el valor, y obediencia correspondiente à su innata nobleza.

31 Y su ley, y fuero comprehensivo de los nietos, y que gozen de las prerrogatiuas que competen al originario Vizcayno, no podrà hazer dissonancia à los noticiosos del derecho; porque conforme à èl, el hijo, y el nieto gozan del origen del padre, y abuelo; (81) de genero que las prerrogativas mismas que competen à vno por originario de vn Reyno, ò Provincia, ò otro qualquier territorio, compete al hijo, y al nieto.

32 Procediendo esto aun en las materias criminales para el castigo del delito cometido, pues el Iuez del Territorio del origen puede proceder contra el nieto originario por delito cometido fuera de aquel territorio, (82) ò yà proceda el Iuez de oficio, ò por quexa de parte; (83) y aun hu-

curare, &c. Gloss. in cap. in istis 4. distinct. ibi: *Cum ergo Papa vult condere Canones, Episcopi, possunt cõtradicere, & dicere Canonistæ non convenit consuetudini Regionis nostræ*, vbi Felinus num. 6. Ancharran. cons. 218. Geronimo Gonçalez in reg. 8. gloss. 26. num. 8. ibi: *Quoniam multæ leges moribus patriæ non conveniunt, ideo permittitur cuilibet Prouintiæ abundare suo sensu, &c.* Salg. de Supplicat. 1. p. cap. 2. §. 3. à n. 125.

(79)

Corrasio in leg. 1. n. 1. de statu hominum, Angelo Mateacio de via, & ratione iuris, lib. 1. cap. 9. n. 5. D. Pedro Salzedo de Lege Politic. lib. 1. cap. 1. num. 8. ibi: *Quod leges accomodentur subditis, non subditi legibus, &c.*

(80)

Antonio Capicio decis. 130. num. 38. ibi: *Qui autem virilis animi, & in audatia cordis, & in confidentia, sua intelligentia sunt, tales Regi non possunt, nisi principatu politico.*

(81)

Leg. assumptio, §. Libertini, ibi: *Item, qui ex his nascuntur*, leg. *libertus* 17. §. *In adoptiua, ibi: In adoptiua familia, susceptum exemplo dati muneribus ciuilibus apud originem, aui quoque naturalis respondere D. Pio placuit*, y con Bart. Alveric. Socin. Silv. Boerio, y Pedro Barb. Carleval de Iudic. tit. 1. disput. 2. num. 51. ibi: *Amplia secundò, vt non solum in paterna origine sortiatur quis forum, sed etiam in auita: nam aui originem sequitur nepes, non autem vlteriorum atauorum & parentum, &c.*

(82)

El mismo Autor vbi proximè, num. 56. ibi: *Amplia tertiò prædictam regulam, & conclusionem principalem, vt ratione originis propiæ paternæ, vel auitæ, non solum sortiatur forum, ciuis originarius in loco originis, quoad ciuilia, sed etiam quoad criminalia, vt ibi quoad omnia possit conveniri, & Iudex loci originis sit competens, & legitimus, vt in omnibus causis, ciuis originarij sui territorij, & iurisdictionis possit procedere, de illisque cognocere, ita sentiunt DD. quos retulimus supra num. 48. & nos plenius examinabimus, quod attinet ad cognitionem criminalem inferius agentes de foro delicti, ex num. 735.* Y en este numero 735. comprueba esta proposicion con vna columna de Autores.

(83)

Bald. in leg. 1. num. 98. C. de Sum. Trinit. Angelo in leg. extra territorium, num. 7. ff. de iurisdict. omn. iudic. Panormit. in cap. cum contingat 13. num. 6. de foro competent. Franch. decis. 66. Cancer. 2. part. cap. 2. num. 68. Pedro Caual. casu 162. num. 7.

Bo-

Bobad. lib.2. Politic. cap.13. num. 71. Couarr.Practic.cap.11.num.6.

(84)
Refiere algunos Stephano Bertrand. volum.3. conf.82.num.15.

(85)
Boerio decis.13. num.12.ibi: *Et ratio est in promptu quare non potest ille renuntiare, quia naturalia mutari, non possunt.*

huvo Autores (84) que estendieron este derecho tambien al visnieto, aunque con menos probabilidad, porque la comun, y cierta es limitarse al nieto: Y es tan natural cosa gozar el hijo, y nieto del origen del Padre, y del Abuelo, que este no puede renunciarse; y la razon que los Autores dàn para que no aya lugar la renunciacion, es dezir, que lo que es natural nò puede renunciarse. (85)

33 Esto haze que no sea estimable el discurso de que la ley que dà al nieto de Vizcayno el priuilegio, es en lo respectivo à la Nobleza, y no à otra cosa, pues aunque el motiuo de la promulgacion de la ley fue con la ocasion de la Nobleza, es vniuersal la resolucion para que el nieto de Vizcayno originario goze vniuersalmente de todos los fueros, y sucessivamente, y debaxo de este contexto, està la ley 19. que concede, ò estableze la exempcion de jurisdicion al Vizcayno originario; con que estendiendose el origen por derecho comun al nieto, queda desvanecida la oposicion.

34 La qual tiene assimismo otras dos firmes satisfaciones: Vna, que si se duda de la comprehension, y inteligencia de aquella ley, ò fuero, no puede V. Magestad, salva su suma justificacion, el hazerla; porque no solo V. Magestad, y los Señores Reyes se quisieron constituir en la obligacion de no vulnerar en ninguna forma estos fueros por si sin el consentimiento de el Señorio, en virtud del qual puede solamẽte alterarse la ley paccionada, sino es que tambien comprehendiò la obligacion el punto de interpretarlos con interpretacion ampliativa, ò restrictiva; pues como para hazer la ley

es

es necessario que assista el Señorio, este concurso preciso para hazer la ley, ò fuero, es menester tambien para hazer la interpretacion, porque es acto aun de mas potestad, que el hazerla. (86)

35 Otra, la observancia que ha auido indefectible desde su promulgacion, de ser Iuez privatiuo el Mayor de Vizcaya del nieto de Vizcayno originario, por delito cometido en estos Reynos, y la observancia es el mejor interprete de la ley, (87) y no solo ay observancia, que bastàra, sino es costumbre, porque esta se dize quando la introduce vn Reyno, Provincia, ò Ciudad, (88) y la costumbre dà jurisdicion, y por ella, ò se adquiere, ò se pierde; (89) y demàs de la costumbre ay executorias de todos tiempos, y aora modernas del Consejo, (90) que tienen calificado lo compre-

F

(86)

Leg. ex facto, ff. de vulgari, cap. cum venissent de iudicijs, vbi DD. Bald. in leg. non dubiũ, C. de legibus, que dize: *Maioris momenti est, declaratio legis, quam noua constitutio*, Cancer. lib. 3. variar. cap. 3. num. 62. Morla in Emporio tit. 1. q. 6. num. 12. D. Christoual Crespi observat. 1. num. 44. *Vbi, quod salva clementia Regis non potest foros interpretare*, Gutierrez lib. 3. quæst. 17. num. 212. & 235. *Vbi, quod Princeps, aut lex Regia nil facere potest, nisi servatis servandis.* Y tambien, *quod habent legem iuratam, ac confirmatam, & in corpore sui iuris redactam qua cauetur, ne Castellani imperij, Principes legibus illius Prouinciæ Vizcaynæ, ac consuetudinibus vllam commuttationem inferre possent nisi personaliter constituti sub arbore, quam vocant de Garnica: plenario insuper illius Prouintiæ assensu accedente: solemnibus videlicet, prout ad solent, ad hoc suis indictis comitijs, &c.* Y en el num. 234. ibi: *Quia cum ius condendæ siue limittandæ, aut interpretandæ legis sit de regalibus, recurrendum est ad talis populi, qui talem legem sibi est de pactus assensum, & voluntatem, &c.*

(87)

Leg. minime, leg. si de interpretatione, ff. de legib. cap. cum dilectus, de consuetudine, leg. 62. tit. 2. part. 1. leg. vnica, in fine, C. de imponenda lucratiua discreptione, Bald. in leg. seiæ, §. Tiranæ, ff. de fundo instructo: *Vbi, quod posterior possessionis qualitas declarat, quid fuerit in priuilegio comprehensum, & quod ita fuit observatum eodem modo creditur ab origine intellectum*, Ciriaco controverf. 555. num. 50. Solorçan. tom. 2. lib. 2. cap. 21. à num. 24. D. Christoual Crespi observat. 1. n. 115. ibi: *Secundò principaliter notandum est hanc observantiæ interpretationem eam vim habere, vt etiam si videatur contra verba fori, & aliquo modo corrigi in aliqua parte ea sequenda sit, perinde ac si in ipsis verbis fori fuisset descriptum, id quod est observantia declaratum, hæc enim interpretatio non diuersa, sed eadem dicitur dispositio, & eadem vim habet, &c.*

(88)

Luis de Molina de primogenijs, lib. 2. cap. 6. num. 2. ex leg. de quibus, ff. de legibus, & ex leg. 5. tit. 2. p. 1.

(89)

Cap. fin. de officio Archiac. cap. cum contingat, de foro compet. cap. §. 1. de foro comp. in 6. cap. quod traslationem, de officio Legati, leg. 1. vbi Gloss. & DD. Cod. de emancipationib. liberorum, leg. cum Prætor, §. Item is, ff. de iudicijs, ibi: *Quibus more concessum est*; y alli la Glossa, *id est consuetudine*, San Felicio *decis. 63. num. 7.*

(90)

En 16. de Iulio de 1682. se resolviò esto por executoria del Consejo en vna causa criminal contra Francisco de la Peña, por auer sido su abuelo natural del Valle de Carrança, sin embargo de que quando llegò la inhibicion, estaua condenado en reuista, y puesto en la cadena para llevar à vn Presidio.

En

En 23. de Diziembre de 1683. se executò lo mismo con Ioseph de S. Martin, natural de Segouia, y nieto de Pedro Lopez de San Martin, que lo fue de Somorrostro en el Señorio : hallanse estos Autos en el Oficio de Geronimo Fernandez de Herrera, Escriuano de Camara del Crimen.

En Septiembre del mismo año calificò tambien por executoria el Consejo la remission al Iuez Mayor de Vizcaya de la persona de D. Iuan Mansilla, vezino de Yepes, como nieto de Vizcayno originario, y assimismo la causa criminal fulminada contra los Alcaldes de aquella Villa, por no auer dado cumplimiento à la prouision, cuyos Autos estàn en el Oficio del Secretario Diego de Vreña Nauamuel, Escriuano de Camara del Consejo.

(91)

D. Christoual Crespi observat. 1. num. 114. que hablando en los Fueros de Aragon dize, num. 114. ibi: *Siuè, in sententijs, ita fuerit communiter observatum, ita vt duo sententiæ inducant consuetudinem iudicandi, &c.* Y en terminos propios de disputarse jurisdicion, San Felic. decis. 63. sub num. 7. ibi: *Consuetudo valida, & bona inducitur per duas sententias in iudicio contradictorio obtentas, est Glossa in cap. cum causas, de re iudicata, Bart. in leg. de quibus, ff. de legibus, num. 13. & 14. &c.* Card. Luca de præhemin. discurs. 23. num. 3.

prehensiuo de la ley. (91) con que ay para el goze del nieto del origen del abuelo las disposiciones de el derecho comun, ley particular, costumbre, que lo confirmado por ella, dixo Baldo, no debia ponerse en controuersia, (92) y que el transgressor de la costumbre debia ser castigado como el transgressor de la ley, (93) pues segun Inocencio, tiene la costumbre mas potestad, que la ley, ò privilegio (94) cosa juzgada, à que segun èl mismo afirma, no se puede contravenir; no cabiendo en la possibilidad ciuil auer medios que mas asseguren vn derecho.

36 Por estos fundamentos mismos queda aniquilado el rumor de parecer irregular cosa, que à los que salieron de Vizcaya, y viuen en estos Reynos, les deba comprehender el priuilegio de fuero de Vizcayno originario para Iuez privatiuo, porque por lo propuesto se desvanece este reparo: Y es caso claro de la ley, y demàs de ella, la costumbre, y las executorias, ay en

(92)

Bald. consl. 370. volum. 3. *Vbi quod moribus confirmata destruere difficilimum est.*

(93)

Belluga in Speculo Principum, Rubric. 11. cap. 3. num. 9. ibi: *Et ideo debet puniri de transgresione consuetudinis sicut legis scriptæ, dummodo sit consuetudo publica, & notoria.* Y antecedentemente en el mismo numero dexò dicho: *Idem dicas quod si Princeps, vel sui Officiales faciunt contra bonam terræ consuetudinem non reprobatam à lege Regni, pro tali causa etiam contra iustitiam facerent, quia tenentur ad observantiam, & contra faciendo grauant partem, vt habes textus singulares.*

(94)

Belluga vbi proximè num. 11. ibi: *Nam ampliorem potestatem habet consuetudo, quam priuilegium, vel lex vt notat Innocent in cap. ad Apostolicam de Simonia, & notat Bald. in cap. 1. de natura fœudi, maximè quando consuetudo est antiqua, &c.*

en lo legal razon convincente, pues sin duda el suscitar esta procede de parecer no ser legal el exercer jurisdicion en otro territorio, donde ay otras jurisdiciones, y leyes, y que sin territorio no puede exercerse.

37 Mas esto (aunque todo lo propuesto faltara) no tiene entidad, assi porque el Iuez Mayor de Vizcaya està en Castilla, puesto por V. Magestad, como porque quando la jurisdicion se ha de exercer en personas, no es necessario territorio, y en el ageno puede exercerse: (95) con que teniendo Vizcaya su ley, ò fuero, de que sus originarios no ayan de ser juzgados por otro Iuez que el Mayor suyo, de la concession, ò adquisicion de esta prerrogatiua, proviene como en consequencia precisa el gozar de ella en Castilla; y esto es manifiesto, porque como es prerrogativa de la persona priuilegiada por ley, goza de ella en las partes del dominio del Principe, que hizo, ò aprobò ley, ò pactò (96) esta prerrogatiua, como sucede al Cauallero, al Soldado, al Estudiante, al Familiar, y por ser esto tan comun no es necessario traer apoyo en su comprobacion, demas de dictarlo la razon; porque para los q̃ estàn en Vizcaya no era necessario nada de esto, y la ley 19. del fuero habla con la expression de Vizcayno que en Castilla delinque.

38 Dudase, Señor, que à V. Magestad se le proponga por conveniente hazer alguna innovacion en lo respectiuo à no dexar al Iuez Mayor de Vizcaya vnicamente el conocimiento de ser, ò no Vizcayno originario aquel que pretende valerse de su fuero, y que sea Iuez priuatiuo de sus causas: y nada fuera mas sensible al Se-

(95)

Card. Luca de iurisdictione, discurs. 20. num. 19. ibi: *Cum in huiusmodi personas in alieno territorio viuentes ordinariam iurisdictionem dederit, ita implicite, ac per antecedens necessarium dedisse censetur facultatem exercendi dictam iurisdictionem, quamvis in territorio alieno ex vero, & recepto principio quod concessa iurisdictione, per necessarium antecedens, concessa censentur omnia ea sine quibus illa effectum sortiri non potest, & sic est iurisdictio in personas cum quodam iure territoriali impropio cum ipsis personis exercendis, quamvis enim plurium oppinio sit iurisdictionem ordinariam, vel delegatam ad vniuersitatem causorum dari non posse sine territorio, quod sit illius subiectum, seu fundamentum, nihilominus in contrarium est magis communis, & vera quod scilicet dari possit iurisdictio in personas etiam sine territorio, vt ex Abbate, Felin. Scradero, Graciano, & alijs qui exemplificant in Rectoribus Scolarium, in conservatoribus priuilegiorum, Inquisitoribus, ac similibus habentibus iurisdictionem in personas in alieno territorio, &c.*

(96)

Bart. in leg. 1. num. 50. C. de Sum. Trin. *Vbi, quod qualitas beneficium, seu priuilegium, quæ respiciunt statum personæ non coartantur loco, seu vbicumque locorum ei adhærent.* Panorminato in cap. ad reprimendum 8. num. 2. de officio Ordinarij, Felino in cap. postulasti 14. num. 5. de foro competenti, Thomàs Delvene de immunit. part. 1. quæst. 1. dub. 11. Carleval tom. 1. tit. 1. disp. 2. num. 436. *Vbi, quod se extendit ad ea omnia loca ad quæ se extendit potestas concedentis.*

Señorio, que vèr alterado en esto sus fueros, leyes, y costumbres, y con viuo, y rendido afecto suplica à V. Magestad no lo permita; y para la justificacion de esta rendida suplica, propone à V. Magestad lo mismo que en este Memorial està yà dicho, que parece que convence con la igualdad misma de razon.

39 No solo no la ay igual, sino es vẽtajosa, pues teniendo los Vizcaynos Iuez priuatiuo, y propio, este es quien por derecho debe conocer, y priuatiuamente determinar, si es, ò no Vizcayno originario el que se vale de su jurisdicion, como siempre lo ha hecho (97) y mas siendo abdicatiua de otros, y priuatiua de aquel Iuez, porque entonces es solo suyo este conocimiento.

40 Tiene esto toda firmeza en la Iurisprudencia, porque para entrar en el conocimiento de la jurisdicion el Iuez Mayor de Vizcaya, basta que ante èl se proponga tiene la calidad de Vizcayno originario aquel que pretende juzgue su causa, (98) como sucede en las materias feudales, que teniendo estas por sus leyes establecido, que el señor de el feudo sea Iuez priuatiuo de las materias feudales, (99) si pidiendo, ò introduciendo ante este Iuez alguna accion, se negare por el conuenido, que la cosa es feudal, y que asi no debe conocer de ella, ni determinarla el Iuez priuatiuo de los feudos, no por esso se abstiene; sino que recibe informacion sumaria de la calidad de la cosa; y si por ella constare ser feudal, procede priuatiuamente en ella, y la determina. (100)

41 Sucede lo mismo en el caso de cõuenir al Seglar ante el Eclesiastico sobre cosa Eclesiastica, ò de la Iglesia, en que el

Ecle-

(97)

Leg. si quis ex aliena, de iudicijs, leg. 2. si quis in ius vocatus, leg. præscriptione, C. si contra ius, cap. super literis, de rescriptis, cap. cum personæ, de priuileg. in 6. cap. ex parte decani, de rescriptis.

(98)

Leg. cum quædam puella, §. Quoties, ff. de iurisdict. omn. iudicum, leg. ordinata, C. deliberari causa, leg. penult. C. de iurisdict. omn. iudicum, Tiraquelo de retractu linagier, §. 8. gloss. 5. num. 18. Bart. in leg. 2. si quis in ius vocatus: *Vbi, quod iurisdictionem habetur pro vero id quod deducitur in libello,* Giurva consf. 96. num. 39. Noguerol. alleg. 31. num. 15. Cancer. lib. 2. cap. 2. num. 202.

(99)

Cap. 1. de controuersia fœudi, apud pares terminanda, cap. cæterum, de iudicij, cap. extramissam, de foro compet. Giurva de fœudis, §. 2, gloss. 12. num. 91. Solorçan. tom. 2. lib. 2. cap. 28. num. 15.

(100)

Innocent. in cap. cæterum, de iudicijs, Abbas in cap. si Clericus, num. 12. de for. compet. & ibidem Anton. de Butrio: *Vbi, quod signetur qualitas fœudalis, & qui allegat. offerat se probaturum, cognocit tunc iudex summarie de illa qualitate, &c.* Prospero Fagnan. in dict. cap. si Clericus, num. 12.

Eclesiastico es priuatiuo Iuez; porque entonces, aunque el Seglar niegue la calidad de ser la cosa Eclesiastica, no es bastante para que el Eclesiastico se abstenga, y se aya de ir à convenir al Seglar, y litigar ante el Iuez Seglar, sino es que ofreciendo, y dandole el actor informacion sumaria de que es la cosa de la Iglesia, conoce, y determina priuatiuamente la jurisdicion Eclesiastica. (101)

42 Tambien quando vn Iuez tiene jurisdicion limitada en cierta especie, ò calidad de causas, de genero que no pueda conocer en otras, sino es en la que aya aquella calidad, èl mismo tiene por derecho la potestad para conocer de aquella especie, ò calidad en que se ha de fundar su jurisdicion, (102) como sucede al conservador Apostolico, que estandole dado por su Santidad limitada jurisdicion al caso preciso de la notoria violencia, viene en esta concesion la facultad de conocer si la injuria, ò violencia es manifiesta: (103) y asi permitiendo el derecho al Arçobispo, que en la visitacion de su Provincia pueda castigar los delitos notorios de los subditos sufraganeos, aunque se le niegue la notoriedad, procederà sin embargo con la informacion sumaria; (104) y el Iuez delegado, que no tiene mas jurisdicion que la que le diere el rescripto, si se le opusiere que es falso, ò subrepticio, pendiendo como pende de lo cierto ò incierto de esta alegacion el tener, ò no jurisdicion, èl conoce, y no otro de esta oposicion; y si juzgare que no merece estimacion, procede privativamente en la causa. (105)

43 Tambien si el citado por vn Iuez por razon de contrato, ò delito en vn territorio, negare que ni contratò, ni delinquiò

(101) Ex cap. si Clericus laicum, de for. comp. vbi Abbas, Butr. Felin. & alij, Fagnan. num. 15. ibi: *Si Clericus qui allegat qualitatem iurisdictionis offerat se illam probaturum, tunc enim Iudex Ecclesiasticus summarie cognocit de illa qualitate, videlicet an sit sua iurisdictio, & si constiterit rem esse Ecclesiæ, vel Clerici, procedet super principali sint minus remittat partem ad iudicem sæcularem.*

(102) Cap. Pastoralis, cap. super litteris, de rescriptis, vbi Abbas, & Felinus, Bart. in leg. quidam consulebant, n. 5. de re iudicata, Iasson in leg. 2. num. 6. ff. de in ius vocand.

(103) Cap. 1. & ibi Glossa, verbo Conservatores, de officio delegati in 6. Abbas in cap. si Clericus laicum, nu. 6. de for. compet. Archidiacon. in cap. Romana, §. Notoria, de censibus, lib. 6.

(104) Dicto cap. Romana, §. Notoria, de censibus, lib. 6. vbi DD. Prospero Fagnan. in cap. si Clericus, de foro comp. num. 14.

(105) Cap. Pastoralis, cap. super litteris, de rescriptis, vbi repetentes, cap. ex parte Decani, de rescriptis, Pedro Barbosa in leg. si quis ex aliena, de iudicijs, num. 127.

quiò allì, esta negacion la debe hazer ante el Iuez que le cita, y este Iuez recibe informacion del contrato, y delito en su territorio, y procede en la causa, de que ay otros muchos exemplares, que por la breuedad, y notoriedad se omiten.

44 Y como esta jurisdicion del Iuez Mayor, es no solo mayor, sino es priuatiua, y abdicatiua, quitando el conocimiẽto de causas de Vizcaynos à todas las jurisdiciones del Reyno, quedando el vnico para el conocimiento, como de la ley, y fuero consta (106) de aqui proviene que à èl le toque, quando pide remission de algun Reo por Vizcayno, recibir la informacion sumaria de la calidad, y con ella despachar prouision inhibitoria al Iuez que conocia de la causa, para que se abstenga, y le remita el Reo: (107) y este debe dàr, como siempre se ha dado cumplimiento, sin que jamàs se vea, ni aya visto, que al Iuez priuativo le conozca otro la calidad de su Reo, y se la determine, porque esto fuera quitarle la principal prerrogativa; y lo tiene esto hasta aora enseñado la experiencia en estos casos, como sucede al Eclesiastico quando se disputa el Clericato; al Consejo de ordenes para con sus Cavalleros, al de Guerra para con los Militares, à los Rectores de las Vniversidades para los Estudiantes, à la Inquisicion para con sus Ministros, todos los quales en su Tribunal reciben informacion de la calidad, de Clerigo, Cavallero, Soldado, Estudiante, ò Familiar, y con esta inhiben; y si sobre la calidad huviere de auer controversia, ha de ser en el Tribunal mismo del Iuez privatiuo que inhibe.

45 Y si causare estrañeza, que el mismo Iuez Mayor de Vizcaya lo sea vnicamen-

(106)
Es la 19. tit. 1. de los fueros, cuyas palabras obran lo priuatiuo, Felino & cæteri in cap. Pastoralis, de officio Ordinarij, Giurbà conf. 59. num. 7. & 24. Franchis decif. 723. Capiblanco de Baronibus pragmat. 8. num. 22. Marinis resol. 526. Carleual tom. 1. à num. 479. Card. Luca de iurisdict. discurs. 108.

(107)
Giurba conf. 48. n. 37. & ex pluribus, Guacino de defens. Reorum, defens. 1. cap. 17. Marinis in decif. 526. num. 4. Card. Thuscus littera R. conclus. 152. num. 6. *Vbi, quod Iudex requisitus non habet cognitionem pro remissione, quando requisitio fit à superiori.*

mente para el conocimiento de si es, ò no Vizcayno originario el que se vale de su fuero, dexandolo à lo que ante èl se justificare, es estrañeza que solo la puede causar la voluntad, no la razon, quando por todos derechos al Iuez que es priuatiuo le està dado el conocer de la calidad de su jurisdicion; y si à otro se le quisiesse dàr parte en este conocimiento, fuera sugetar à los Vizcaynos à otro Iuez, ofendiendo, y vulnerando en lo mas principal sus fueros: y es elemental regla, que à quien le està concedida la jurisdicion, le toca con precision todo lo precedente, y proporcionable para su exercicio, (108) sin q̃ las leyes hagan aprecio en este caso del incōveniente de ser Iuez en causa propia; porque es desestimable, quando no ay alguna otra razon, ò interès particular: (109) y sucediendo esto con los demàs Iuezes priuatiuos, es menos justo el reparo con el Mayor de Vizcaya, quien no es de creer dexe de obrar con la justificacion que debe.

46 Considerandose para el conuencimiento deste lebe reparo, que aunque el Iuez Mayor de Vizcaya inhibe con la informacion que recibe, arreglandose en esto à la disposicion de derecho, no queda por esto desde luego executoriado que es Vizcayno originario, sino es que ante èl despues puede el Fiscal de V. Magestad verificar que no es Vizcayno: y si hiziesse esta verificacion, el Iuez mayor se abstiene.

47 Y esto se practica, y es legal, como sucede en los exemplares propuestos, de conocer el Eclesiastico, sobre ser, ò no la cosa de la Iglesia, ò el Señor del feudo de la cosa feudal; porque aunque en lo prin-

(108)

Leg.2. de iurisdict. omn. iudicum, cap. Præterea, cap. Prudentiam, de officio Delegati, Menoch. recuperādæ, remed. 1. n. 352. D. Manuel Gonçalez in cap. 1. de officio Delegati, Larrea alleg. 64. Pereyra de manu Reg. tom. 1. prælud. 2. n. 12. ibi: *Concessa iurisdictione omnia censentur concessa, quæ ad illius explicationem necessaria sint, vel sine quibus æquè commode non explicabitur; nam in qualibet commissione secundùm rectam rationem iuris interpretatione, & mente committentis, veniunt omnia necessaria, qui enim vult, & intendit media quæ ad illum finem ordinantur nam mens concedentis; non solum refertur ad ea quæ absolutè, & omnino necessaria sunt verum etiam ad illa cum quibus negotium, & breuius, & facilius cum minori dispendio expedietur, &c.*

(109)

Panormitano in cap. super litteris, column. penult. & ibi Felinus nu. 18. de rescriptis, Surdo cons. 286. n. 6. & 14. Pareja de instrum. ædictione, tit. 2. resolut. 6. n. 4. Pedro Barbosa in leg. si quis ex aliena, de iudicijs, num. 113. ibi: *Non est tandem omittēdum huic conclusioni nimis videri obstare, quod cognoscere iudicem, vtrum sua sit iurisdictio, in effectu est cognoscere, & iudicare de re propia, quod omni iuri est prohibitum, leg. qui iurisdictioni, supra de iurisdict. omnium iudicum, leg. vnica, Cod. ne quis in sua causa, sed respondendum est prohibitionem, ne quis in causa sua iudicet procedere, quando causa ita sua est, vt in ea propium commodum prætendat, leg. 1. §. In propia infra, quando appellandum sit, habere autem iurisdictionem ad cognoscendum de causa, non est commodum imò magis onus, leg. fin. §. Iudicandi infra, de munerib. & honor. & sic summus extra terminos prædictæ regul. & ita respondet, glossa 2. leg. 2. sup. si quis in ius vocatus, Panormit. cap. super litteris, column. penult. & ibi Felin. num. 18. de rescript. &c.*

principal no aya de ſer otra la queſtion, que el ſer, ò no la coſa de la Igleſia, ò el ſer feudal, ſin embargo por la informacion ſumaria de la calidad entra à conocer; y ſi deſpues ſe verificaſſe el defecto de la calidad, ſe abſtiene; y el auer entrado con la informacion ſumaria no cauſa perjuizio, para que verificandoſe deſpues el defecto de la calidad, ſe abſtenga. (110)

48 Demàs, que de la determinacion que diere el Iuez Mayor de Vizcaya, ò en lo principal del delito, ò en la calidad de Vizcayno originario, con la informacion contraria que el Fiſcal diere, ſe ſuplica à Sala de Oydores, y ſe vè el negocio con preciſa aſsiſtencia de el Preſidente de la Chancilleria: circunſtancias baſtantes para la ſeguridad, y el acierto, (111) ſin auer motiuos que perſuadan, que procediendoſe por otros medios ſerà mas acertada la reſolucion; y el Iuez Mayor de Vizcaya, los Oydores de la Chancilleria, y el Preſidente ſon Miniſtros que V. Mageſt. nombra ſin operacion de los Vizcaynos, con que no queda objeccion que hazer.

49 La benignidad, Señor, de V. Mageſtad permita hazer toda la inſtancia en la expreſsion de razon, que aſsiſte al Señorio, aſſegurada con tan evidentes motiuos; ſiendo de ſumo aprecio, que lo que intenta es, la obſervancia de ſus inveterados fueros, y leyes; y quien pide la obſervancia de la ley, no neceſsita de apoyo alguno para ſu defenſa, y entra aſsiſtido de la razon; porque à la alteracion de leyes reſiſte el derecho, (112) y fue doctrina de Santo Thomas, (113) à quien ſiguieron otros, que era pecado reuocar la ley ſin cauſa, y que no podia auer iniquidad ma-

(110)

Communiter repetentes in cap. ſi Clericus laicum, de for. comp. Pedro Barboſa in leg. ſi quis ex aliena, num. 147. ibi: *Si vero poſtea ex proceſſu cauſæ conſtet qualitam expreſſam in libello non eſſe veram nec probatam pronunciabit Eccleſiaſticus ſe eſſe in competentem de ea cauſa, & illam remittere ad ſæcularem, &c* Es puntualiſsima la deciſ. 297. de Affiictis, y alli ſu Adicionador, Fermoſino in cap. ſi Clericus 5. q. 1. nu. 15. *Vbi, quod ſufficit, vt qualitas ſummarie examinetur, quin per hoc fiat præiudicium in principali.*

(111)

Cap. in præſentia, de renuntiatione, cap. bonæ memoriæ, de elect. cap. ſicut 16. de ſent. & re iudicata, leg. 2. C. de officio ciuilis iudicis, Cicero de officijs, lib. 2. *Vbi, quod iuſtis, & fidijs hominibus, id eſt viris bonis, ita fides habetur, vt nulla ſit in hijs fraudis iniuriæque ſuſpitio, itaque his ſalutem noſtram, his fortunam, his liberos, rectiſsimè committi arbitramur, &c.* Alciato de præſumpt. lib. 3. præſumpt. 9. Menoch. lib. 2. præſumpt. 67. Azor. inſtit. moral. lib. 3. cap. 27. Seneca de ira, lib. 2. cap. 30. ibi: *Iudex eſt plus illius credat ſententiæ quam tuæ*, leg. 1. ff. de officio Præfecti Prætoris, ibi: *Credit enim Princeps eos qui ad huius officij magnitudinem adhiberentur non aliter iudicaturos eſſe pro ſapientia ac iure dignitatis ſuæ quam ipe foret iudicaturus, &c.*

(112)

Leg. 2. de conſtitutionib. Princip. cap. non debet, de conſanguinit. & afinit, cap. ſi ea deſtruerem 25. q. 2. Kochier. in aforiſmis politicis, lib. 2. cap. 4. à num. 83. Menchac. de ſucceſ. lib. 2. §. 20. num. 124. Solorçan. de Indiar. Gubernat. lib. 1. cap. 4. à num. 73. Simancas de Republic. lib. 4. cap. 10.

(113)

D. Thomas 1. 2. q. 97. art. 2. Vazquez diſput. 178. cap. 1. Salas de legib. diſp. 18. ſect. 1. num. 3. ibi: *Dico tertio reuocare legem ſine iuſta cauſa peccatum eſſe.*

mayor que abrogar la ley justa (114) y con el supuesto de lo forçoso de la causa para la immutacion, consideran podrà serlo, ò quando en la promulgacion de la ley se errò con inconsideracion, ò quando la materia es variable, mudandose despues el estado, y forma de la Republica, de genero que lo que en su principio fue vtil, yà sea nocibo. (115)

50 Dezir que se errò en los establecimientos de estos fueros, fuera desacierto, pues son tan conformes al derecho comun, como se ha manifestado; y segun advirtiò vn Autor de otros fueros, estàn dispuestos con moderacion, y prudencia, sin que el estàr hechos con el tumulto de la guerra los saque de los terminos, y ajustados à la razon civil, y à la clemencia de los Reyes: (116) y quien trae por fundamento para la novedad lo menos considerado de estas leyes en sus primitiuos tiempos, tiene contra si el sentir de Tacito, (117) que dixo, se debia siempre presumir estàr hechas con mejor providencia las cosas en lo antiguo; y otros afirmaron, (118) que aquello que por el curso grande de los siglos se auia executado con aprobacion, y ciencia de los Principes, no era capaz de alterarse, presumiendose justo, y conveniente à la vtilidad publica.

51 Dezir, que se ha mudado el estado, y forma del Señorio de Vizcaya, que es el otro motivo preciso para la alteració de la ley, no parece que avrà quien pueda hazer discurso tan desestimable, debiendo V. Magestad tener fixo en su dignissima consideracion, que no por qualquier motiuo se debe hazer alteracion en la ley, y que para hazerla no basta qualquiera

(114)

Suarez de legib. lib. 6. cap. 25. n. 3. & 4. ibi: *Quid enim magis iniquum quam legem iustam, & vtilem abolere*, Pegas ad ordinament. Portugaliæ, tom. 2. lib. 1. tit. 3. §. 9. num. 34. ibi: *Peccare Principem non observando leges, nec promisa, &c.*

(115)

Couarr. in cap. Almamater, part. 2. §. 1. num. 2. ibi: *Muttata Republica, & eius statu*, Fermosin. in cap. 2. de constitut. num. 14. ibi: *Si causa aut ratio legis muttaretur*, Suarez de legib. lib. 6. cap. 25. num. 9. ibi: *Si ex errore, vel in consideratione lata sit, vel quando legum materia multum variabilis est.*

(116)

Calixto Ramirez de lege Regia, §. 31. num. 20. ibi: *Libertates namque Regni in moderatione, & prudentia positæ sunt, non in pertinatia, & præcipiti consilio nec furore, quin tantopere a bellico tumultu atque populi iudicijs abhorrent, vt quæ à maioribus bello partæ fuerunt minimè bello retentas fuisse videamus, sed libentius in clementia Regum ac ciuilium legum præsidijs conquieuisse, &c.*

(117)

Cornelio Tacito lib. 14. Annalium, ibi: *Super omnibus negocijs melius, atque rectius olim prouisum, & quæ conuertuntur in deterius muttari.*

(118)

Martin Magero de advocatia armata, cap. 1. num. 241. ibi: *Quæ probantibus, ac scientibus Augustis in Imperium Romanum introducta, vsque laudabili, multo tempore frequentata sunt, ab omni reprehensione aliena vtilitati autem publicæ maximè proficua esse præsumuntur.*

(119)

Cap. non debet, de consanguinit. ibi: *Cum vrgens necessitas, vel euidens vtilitas expocit, &c.* leg. 2. de constit. Princ. ibi: *In rebus nobis constituendis euidens esse vtilitas debet, vt recedatur ab eo iure, quod diu æquum visum est,* Suarez de legibus lib. 6. cap. 25. num. 9. Soto de iust. & iur. lib. 1. q. 7. que siguiendo â Santo Tomàs, dize: *Dum igitur de legis muttatione agitur hæc debent in statera pendi ne scilicet muttetur nisi tanta ab ea parte propendeat causa, quæ hæc valeat mala compensare, quod quidem tunc prorsus contingat, quando vel maxima, euidentissimaque vtilitas ex noua lege prouenerit, aut ingens necessitas consuetam legem ob manifestam eius iniquitatem antiquare compulerint, &c.*

(120)

Aristoteles lib. 2. politic. cap. de politica Hipod. ibi: *Non debet lex muttari, quandocumque reperiatur in iusta, & inveniatur alia melior, nisi sit magnum grauamen, quia maius erit damnum, quod incurreretur propter muttationem frequentem legum, quam id quod patientur tolerando legem aliqualiter in iustam, &c.* Tucchyd. lib. 52. ibi: *Positas semel leges constanter servate, nec vllam earum immuttate; nam quæ in suo statu eadem manent, & si deteriora sint, tamen vtiliora sunt Reipublicæ, his quæ per innouationem, vel meliora inducuntur, &c.* Y esto mismo se halla establecido en el cap. quod dilecto, de consanguinit, & affinitate.

(121)

Antunez de donationib. lib. 1. p. 2. cap. 10. num. 6. optimè Card. Luca de iudicijs, discurs. 35. n. 22. & 23. que para el conocimiento de ser, ò no leyes, dize: *Reflectendum videtur ad tempus, vel statum in quo ea Ciuitas huiusmodi leges sibi ordinauerit, an scilicet esset in statu servitutis, & subiectionis, vel potius in statu libertatis, & Reipublicæ cum iuribus, & possessione Principatus, ac regalium maiorum quoniam licet postmodum effecta sit subdita.* Y prosigue:

vtilidad, que en la reformacion se considere, ni qualquiera daño en la conservacion de lo antiguo, sino es que debe cócurrir con indubitada certeza vn gran daño en la conservacion, y vn gran beneficio en la mudança; (119) porque en duda no se debe hazer la abrogacion, ni aunque se conozca alguna mas conveniencia. (120)

52 Proponerle à V. Magestad, que estas no son leyes, ni fueros: verdaderamente que es abandonar la razon, pues con el nombre de leyes, y fueros han corrido, y corren siempre, y assi se intitulan: Los Autores todos las dàn este nombre, y solo el mas contrario, que fue Iuan Garcia, quiso que vna no fuesse ley, ni fuero, sino es priuilegio, ò suplica, no negandolo à las demàs, y como se ha dicho, por autoridad publica se le borrò de su libro lo escrito contra esto: Los Historiadores tãbien las llaman leyes; los Señores Reyes las han confirmado, y jurado como fueros, segun se manifiesta de lo literal de los juramentos: con que no es necessario detenerse en la impugnacion de esta objecion, que aun sin los medios propuestos, que convencen tan poco seguro intento, se halla satisfecho con vèr se hizieron por Provincia que tuvo libertad antes de la sugecion, y lo hecho entonces es ley, (121) y mas auiendo auido la aprobacion de los Señores Reyes, y el auer querido su grandeza obligarse à no contrauenir, sino es à conservar estos fueros: con que se halla concurrir todo lo necessario para lo constitutivo de leyes, y fueros.

53 Ni por quererlas dexar en los terminos de costumbre consiguiera nada quien haze la oposicion, pues nadie ignora

ra, que la costumbre obra lo mismo que la ley, (122) se tiene por tal, y son iguales sus efectos, y aun mas poderosos, porque vence à la ley, (123) y sin controversia quando ay tolerancia del Principe, que tiene facultad de promulgarla; (124) y quanto mas antigua, es mayor su seguridad, (125) contra la qual no se puede obrar, ni executar cosa alguna: (126) y ni es seguro, ni acertado el receder de ella, (127) porque se convierte en naturaleza, (128) y tiene fuerça de pacto, (129) y ay obligacion en conciencia à su observancia. (130) Y fue sentir de Aristoteles, que toda la fuerça de la obligacion de las leyes, estava puesta en la costumbre; y de Platon, (131) que

gue: *Ita tamen quod novus Dominus cui se commendauerit propias leges iam ordinatas non abrogauerit, sed eas potius approbauerit, &c.*

(122)

Cap. consuetudo 5. distinct. 1. cap. diuturni mores 12. distinct. vbi DD. Rebuf. ad const. Regias, tract. de consuetudine in præfactione, num. 61. ibi: *Consuetudo inducta habebit legis effectus, & valebit sicut lex*, & omnes tenebit Valenç. cons. 8. num. 8.

(123)

Glossa in cap. consuetudo 5. 1. distinct. ibi: *Consuetudini statur contra ius scriptum*, Azor inst. moral. 1. part. lib. 7. cap. 17. Suarez de legib. lib. 7. cap. 18. Card. Luca de fœudis, disc. 52. n. 3. Rebuf. in tract. de consuetudine in præfact. n. 64. ibi: *Quando consuetudo est inducta contra legem ipsa servatur, & legem illa vincit*, cap. fin. de cõsuetudine.

(124)

Ex Div. Thoma, & alijs Suarez de legib. lib. 7. cap. 13. Ciriaco controv. 1. num. 45. ibi: *Tertio mouetur Salon, quia ex D. Thoma, & omnibus Theologis, consuetudo tolerata per Principem, habendæ potestatis legis condendæ obtinet vim legis, &c.* Salcedo de Leg. Politica, lib. 1. cap. 8. §. 1. n. 20. Fagnano in cap. vtrum, de cognati spirit. n. 18. Galeota lib. 1. contr. 17. n. 45.

(125)

D. Iuan de Solorçano tom. 2. lib. 1. cap. 13. num. 72. ibi: *Cum secundùm Casiodorum, lib. 10. variar. epistola 2. consuetudo tanto certior iudicanda sit, quanto vettustior, quia facilè muttari non potest, quod per longa sæcula custoditur.*

(126)

Baldo in tit. de pace constantiæ, donde por el texto dize: *Consuetudines antiquas servandas esse nec quid contra longam consuetudinem esse inducendum.*

(127)

Solorçan tom. 2. lib. 1. cap. 4. num. 71. ibi: *Et à consuetudine recedere, tutum & sanum non sit.* Simancas de Republ. lib. 4. cap. 2. n. 128. ibi: *Contemptus enim legum, & inovatio ab antiquitate separata, non bonum est Ciuitati studium.*

(128)

En terminos de derogacion de leyes, Soto de iust. & iur. lib. 1. q. 7. ibi: *Quia cum consuetudo servandæ legis fuerit, quodam pacto in naturam versa (nam consuetudo altera natura est) muttatio ipsa legis, quædam est muttatio naturæ, &c.* Salas de legib. disput. 18. sect. 1. n. 3.

(129)

Rebuf. in tract. de consuetud. in præfact. num. 98. ibi: *Consuetudo potest idem, quod pactum & plus*, Gloss. in Rubrica, C. de Decurionib. lib. 10. Valenç. cons. 8. num. 9. Antunez de donat. tom. 1. part. 2. lib. 1. cap. 24. num. 88. ibi: *Imò per observantiam probata dicitur conventio facta inter Populum, & Regem in erectione Regni, &c.*

(130)

Rebuf. in tract. de consuetud. n. 73. *Vbi, quod peccat, qui adversatur consuetudini rationabili, ideo consuetudo etiam in foro conscientiæ est servanda.*

(131)

Aristoteles lib. 2. politicor. cap. 6. ibi: *Ac tota vis parendi legibus in more posita est qui mos*

ni

nisi longo tempore non in generatur,&c. Plato de legibus,lib.6.ibi: *Omnes eas leges collunt,& inouare formidãt in quibus educati sunt.*

(132)

Bald.in cap.1.de probat. *Vbi,quod pacta celebrata inter Federicum, & Ciuitates Lombardiæ de quibus in pace cõstantiæ servanda sunt omnino, &c.* & cum Cyno,Alberico,Felyno,Castrẽse, & alijs Petra de potest. Princip. cap.32. num.96. Pedro Gregor. de Repub.lib.7.cap.20.n.60. ibi: *Et conventiones ita publicè nomine publico à Principibus factæ ratæ sunt habendæ, &c.* Libius lib.1. decade 1. & lib. 4.decade 3.Alexander, ab Alexandro, lib.5. cap.3. Belluga in specul. Princip. in initio,num.4.ibi: *Hoc ergo persuadendum, & consulendum duxi, vt iustitiam coram has leges,& pacta cum populo fœderata teneas, &c.* & Rubrica 9. nu.19. ibi: *Merito pactum factum per Principem cum Ciuitatibus illum ligabunt, &c.* Y mejor en la Rubrica 11.cap.2.n.8. ibi: *Sed in nostris Regnis,ius & iustitiam principaliter habemus considerare secundùm ius à lege Regia cum Regnicolis editum, quod leges generales sunt, & incontractum iuratum transeuntes,& illæ tanquam ius naturale ex pacto etiam iuramenti obligatione Principem, & cæteros Officiales obligant,&c.* & cap.3.num.5.ibi: *Si Princeps, vel Officiales eius in his Regnis faciunt contra legem Regni pactam, & in contractum transeuntis iuratam, vel contra legem Regiam,pragmaticam,vel constitutionem,vt in cap.1. de rer. permuttat. quod non est dubium quin grauant,quia illud est ius constitutum per Principem cum sua curia, vt in leg.2. de origine iuris, & commune quoad Regnum, & sic illius observantia omnes ligat, & est irreuocabilis,&c.*

(133)

Molino in Repertor. verbo Consuetudo, ibi: *Consuetudines Aragoniæ iurant Dominus Rex, & eius Officiales servare*, & in verbo Libertates Regni,fol.208.ibi: *Et hæc facta sunt, vt tuti essent Aragonenses,quod fori, & libertates,& bonæ Regni consuetudines servarentur,quæ iurantur, & debent iurari per D.Regem,* Calixto Ramirez de lege Regia,§.4.n.16. *Quàm consuetudinem,tàm longo tempore totque moribus confirmatam, difficilimum esset destruere, tùm propter auctoritatem consuetudinis, tum quia illam,à lege Regia, quàm pervertere,aut muttare nefas est,originem traxisse,ex coniectura observantiæ subsecutæ credimus, qui populi consensus ita antea requirebatur, vt & vnius dissensus ex ijs qui in curijs celebrandis inter erant ferre legem impediret, &c.*

que todos hazen estimacion de aquellas leyes en que se criaron, y tienen recelo à las modernas, porque se haze innovacion de las antiguas.

54 Tiene el caso presente especialissimas circunstancias para que no se haga la innovacion, ò alteracion; porque como se ha fundado, estas son leyes, y fueros paccionados, que los Señores Reyes se obligaron à guardar, *y las costumbres, vsos, franquezas, y libertades*; y aunque penda del soberano arbitrio de los Reyes el hazer, y el derogar leyes, esta soberania se la han querido limitar à las que fueron leyes paccionadas, porque en estas estiman es limitada su grandeza; y asi lo reconocen vniuersalmente los Doctores (132) con la igualdad misma en lo que aunque no huviere sido ley paccionada huviesse sido costumbre, la qual està tambien jurada observar, (133) y comprehendida del mismo genero en la obligacion su observancia.

55 Y la obligacion jurada, que de no derogar estas leyes, fueros, y costumbres hi-

hizieron los Señores Reyes, y juramento que interpusieron, obliga à V. Mag. (134) como sucessor, y Señor que es de Vizcaya, en virtud de aquella primer sugecion, y entrega, (135) desde la qual por el derecho derivado de la sangre quedò V. Magestad Rey, y los Vizcaynos Vassallos, (136) y para la firmeza sobra el juramento, y la Religion de èl, y assi dezia el Señor Rey Don Alonso el Sabio, que tanto valia en el Principe su palabra, quanto en los particulares el juramento. (137) Y Nauarro no hallò motiuo para librar de culpa la vulneracion de las libertades, y privilegios, que compete al pueblo, (138) aunque este fuesse en virtud de ley, pues sin embargo de ser cierto, que el que tiene facultad de establezer, la tiene assimismo de derogar lo establecido, queda limitada esta facultad quando por lo que establecio se le adquirio derecho à algun tercero; (139) porque el derecho radicado yà en los vassallos, en virtud de ley, ò costumbre, que procede por fueros, es tan inderogable, que no se puede contravenir à ellos, aunque aya causa justa para la contravencion: (140) y Iuan Kochier, por el sentir de

I

(134)

Cap. 1. de probation. ibi: *Et prædecessores tuos*, vbi DD. Suarez de legib. lib. 3. cap. 35. n. 23. Surdo decis. 326. n. 5. Marinis decis. 554. n. 6. Pedro Greg. de Republ. lib. 7. cap. 20. n. 47. Antunez lib. 1. cap. 11. num. 24. Capicio Latro decis. 188. num. 12.

(135)

Antunez tom 1. p. 2. lib. 1. cap. 24. *Vbi, quod Rex succedit ex contractu primi acquirentis, & aclamatio quæ fit à populo singulis Regni successoribus est renouatio primæ investituræ, & ita non transfert ius ex nunc, sed confirmat, quod in prima electione transtulerat, &c.*

(136)

Calixto Ramirez de lege Regia, §. 4. n. 4. ibi: *A quibus postea iure sanguinis fuit Regnum delatum, seu deribatum quorum nos vassali naturales appellamur eosque nostros dominos, ac Reges naturales merito dicimus.*

(137)

Antonio Panormitan. lib. 1. de dictis, & factis Regis Alphonsi, apogtem. 58. Pedro Gregor. de Republ. lib. 8. cap. 8. num. 1. ibi: *Rex Alphonsus Sapientissimus Hispaniarum dicebat, tantum valere deberet, ad fidem quantum priuatorum ius iurandum, &c.*

(138)

Portoles in Scholijs ad Molinum, §. Libertates Regni, num. 9. ibi: *Et his accedit, quod Rex qui non servat populo suas libertates auire Diuino, vel humano concessas peccat, & crimen committit si ipsi populo non permittat suas præfatas libertates, & priuilegia tueri, vt docet Nauarrus in manuali, cap. 25. num. 6. fol. 370. qui in id citat textum in argumento in cap. Princeps 23. quæst. 5. & cap. Reges ea quæstione, & causa, & in leg. 1. Cod. si quacumque: C. prædictus potestate, &c.*

(139)

Felinus in cap. cum accesissent, de constit. num. 4. ibi: *Secus si concerneret ad fauorem aliorum, & est ius alteri quæsitum, quia tunc non potest per statuentes tolli, Ludouicus Romanus, cons. 116. num. 1. Mieres de maiorat. part. 1. quæst. 37. num. 12. Prospero Fagnan. in dict. cap. cum accesissent, num. 23.*

(140)

Calixto Ramirez de lege Regia, §. 30. num. 45. ibi: *Ex qua etiam ratione euenit, vt nequeant etiam reuocari leges, & consuetudines, quæ in contractu transierunt, quales sunt fori, & observantiæ nostri Regni ex qua à multis leges pactionatæ fuerunt appellatæ, violareturque Regia* si-

fides de legibus servandis præstita, iusque subditorum quod in eis radicatum habent in iuste toleretur, quod ad eo verum est, vt nostri maioret communiter dicere assueuerint, neque ex causa etiam pro bona iustitiæ licere aliquid contrà foros Regni fierit, &c.

(141)

Juan Kochier lib.2. cap.2. ibi: *Hinc etiam efficitur Principem priuilegijs, & patriæ legibus de vinciri adeo, vt in præiudicium illorum quibus ius ex his quæsitum est, nequaquam mutare, aut abrogare quidquam possit; ea propter igitur maneat honor legum nihilque ex publica vtilitate convellatur.* Y mas abaxo, *Antiochus III. Asiæ Rex potentissimus inter cætera praclare gesta, aut quæ commendationem meruit, & famam, hæc ei ascribitur: quod omnibus Regnis sui vrbibus scripserit: siquidem litteris quæ eius nomine scriberentur esse quæ legibus aduersari videretur, crederent ignaro se eiusmodi litteras scriptas esse, & propterea eis non parerent, &c.*

(142)

Leg. 1. de pactis, leg. naturales 9. ff. de actionibus, leg. stichum 95. §. Naturalis, ff. de solutionib. leg. cum autem, §. His natura, de regul. iuris, Marquez en el Gouernador Christiano, lib.2. cap.23. §.2.

(143)

Cicer. 1. & 3. de officijs, Iustus Lipsius, ciuilis doctrinæ, lib.2. cap.14. Ayala de iur. belli, lib.1. cap.8. num. 4. & 5.

(144)

Calixto Ramirez §.30. num.28. 28. ibi: *Hæc superne maiestati reuerentiam piæ credulitatis impendit.*

de otros, afirmò, q̃ al Principe le adstringian los priuilegios, y leyes de la patria, y que en perjuizio de ellos, y derecho yà adquirido, no podia abrogar, ni mudar cosa alguna; y refiere de Antiocho, Rey Asia, por heroyco hecho, que luego que entrò en la Corona escriuiò à las Ciudades de su Reyno, que si viessen alguna ordinacion suya contraria à sus leyes, suspendiessen el cumplimiento, y hiziessen juizio no auer sido deliberacion suya. (141)

56 No era necessario el ser ley paccionada, y costumbre jurada, y observada para fundar la irreuocabilidad; bastava, Señor, que V. Magestad, por contracto, ò en otra forma, huviesse sido servido de auer hecho expression de su voluntad para no reuocarla, quedando aun solo con este acto obligada su grandeza; porque la observancia de la fee, y palabra es derecho natural: (142) y como dixo Ciçeron, es el fundamento de la justicia, (143) y el cumplimiento dà reuerencia à la suprema Magestad, (144) y como la violacion tenga oposicion con el natural derecho, de aqui proviene (que aunque el Principe no se obligasse por su contracto civilmente, como se obliga en el comun sentir, (145) sino es naturalmente, en que hasta aora nadie ha puesto controversia (146)) que ni con la plenitud de potestad, ni suprema soberania, pueda receder de contracto que aya he-

(145)

Baldo in leg. Princeps, ff. de legib. Felino in cap.1. de probation. vbi Barbosa, num.6. Rodrig. Suarez alleg.10. num.2. Alpharo de officio Fiscalis, gloss.34. ex num.8. Molina de iust. & iur. tom.2. disput.261. in fine, Salcedo de Leg. Politic. lib.1. cap.7. numer.10.

(146)

Pereyra decis.120.n.8. Larrea alleg.3.n.1. & alleg.40.n.5. Tapia decis.1.n.120. Ciriaco controvers.13.n.66. Valenç. conf.2.n.51. Capicio Latro decis.188. num.6. & 9.

hecho, porque no se estiende à la vulneracion de el derecho natural, (147) y todos sus contractos son de buena fee. (148)

57 Es tan proprio, y natural en el Principe observar lo que promete, y conservar su beneficio, (149) que se estiende esta obligacion aun al privilegio gratuito, que sin causa no puede reuocarse, (150) y con indubitada certeza, quando se concediò por causa correspectiva, y passò en cõtracto, (151) como estos fueros, leyes, y prerrogativas de Vizcaya, segun se ha fundado; y como en el principio hizieron esta reserva, obra, que lo que en otros casos se quedara en terminos de priuilegio, en este sea terminos de ley. (152)

58 Pues, Señor, si Vizcaya tiene fueros, leyes, costumbres, y prerrogativas, paccionadas, confirmadas por los Señores Reyes, jurado su observancia, passadas en contracto, no vulneradas en tantos siglos, calificadas por innumerables determinaciones, circunstancias todas de la mayor estabilidad: como cabe en la suma justificacion de V. Magestad hazer novedad en aquesta materia, quando toda la controversia no es otra, que tener Vizcaya vn Iuez privativo, y particular, que conozca de las causas de los Vizcaynos originarios hasta el nieto, cosa en nada reparable, ni ofensiva de ningun modo?

59 Ni como pueden proponerse eficazes motivos, que persuadan la innovacion, quando la razon ha sido siempre vna misma, y vnos mismos los Vizcaynos, con el mas rendido vassallage, valor, y fidelidad à V. Mag. sirviendo con el singular esfuerço que nadie ignora, y todos deben justamente confessar con viuas vozes de ponderacion, sin que ningunas sean ex-

(147)

Canonistæ in cap. 1. de probationibus, Bald. in cap. 1. §. Ad hæc de pace, iuramento firmanda, Castaldo de Imperatore, quæst. 111. versiculo Octuagesimo primo, Valenç. cons. 2. num. 70. Rodulphino de absoluta Principum potestate, num. 170. Antunez de donationib. tom. 1. part. 2. lib. 1. cap. 11. num. 8.

(148)

Bald. in cap. vnico, §. Si quis, de pace constantiæ, Valasco consult. 132. num. 8. Crespi observat. 103. n. 6. & 61. Arniseo de iure Maiestatis, lib. 3. cap. 3. num. 12. in fine.

(149)

Leg. beneficium, de constit. Princip. cap. decet, de regulis iuris in 6. Valenç. cons. 69. num. 73. Solorçano lib. 2. cap. 22. num. 15.

(150)

Calixto Ramirez de lege Regia, §. 30. num. 44. ibi: *Contractum etiam lucratium adeo Principem constringeret, vt nequeat etiam de plenitudine potestatis illum infringere, & ab eo resilire, etiam si in eo liberalitatem Principe dignam exercuerit.* Y en priuilegio, ò gracia, Belluga in spec. Princip. Rubrica 26. §. Princeps, num. 5.

(151)

Baldo in leg. si cum mihi, ff. de dolo, Phebo decis. 35. num. 5. Valasco consult. 72. num. 5. Pereyra decis. 120. num. 7. Giurba de fœudis, § 1. gloss. 3. num. 26. Mieres de maioratibus 1. p. q. 20. num. 5. y con muchos Antunez de donationibus, tom. 1. part. 2. lib. 1. cap. 11. num. 54. & cap. 24. num. 13. & 14.

(152)

Calixto Ramirez de lege Regia, §. 30. n. 42. ibi: *Tamen cessante in Regno absoluta potestate priuilegia, & contractus apari procedunt.*

excessivas, pues procuran en paz, y en guerra (y aun se persuaden aver logrado) la ventaja de mas gloriosas operaciones en el servicio de su Rey; siendo celebrados en la Antiguedad por hombres que acostumbravan à rendir la vida, no solo por su Señor, sino por sus Amigos. (153)

60 Estas son las razones, que con la vrgencia de tiempo se han ofrecido en lo juridico, para poner en la alta, y digna consideracion de V. Mag. con el rendido obsequio que es permitido à Vassallos hazer à su Rey semejante representacion: (154) Y con ser tan fundamentales, que en justicia les assegura el vencimiento, fian mas de la justificacion, clemencia, y grandeza de V. Mag. esperando de su benignidad no han de ser menos fauorecidos, que han sido de todos los demàs Señores Reyes.

Lic. D. Gabriel de Espinosa Ribadeneyra.

(153) Alexander ab Alexand. lib. 1. cap. 26 ibi: *Quimos Cantabri fuisse traditur, vt pro amicis, & fœderatis sociali fide se immolare atque interire non dubitarent, &c.*

(154) Calixto Ramirez de lege Regia, §. 31. num. 18. & 21. *Vbi, quod modis licitis, & honestis suadendus est Rex, vt negotium diligentius examinet, quod in quouis Principe, quantumvis supremo procedit, de cuius clementia credendum est, nihil contra foros, vel leges facturum.*